

株 券 法 論

(一)

ON THE SHARE CERTIFICATE

I

教 授

寺 尾 元 彦

PROF. M. TERAOKA

1924

株券法論目次

緒 論

1—12頁

第一 株券ニ關スル研究ノ必要(1)——第二 株券ニ關スル法規(2)——我法制
(2)——外國法制(4)——第三 株券ニ關スル參考書(5)——(一)邦文參考書(6)
(二)外國文參考書(9)

第一章 株券ノ意義及び性質

13—32頁

第一 株券ノ意義(13) 第二 株券ノ性質(14)——(一)株券ハ株式ヲ表彰ス
(14)——形式的意義ノ株式ト實質的意義ノ株式(14) (二)株券ハ有價證券ナ
リ(18)——(三)株券ハ要式證券ナリ(21)——(四)株券ハ要因證券ナリ(22)——
(五)株券ハ團體證券ナリ(23)——(六)株券ハ多數發行證券ナリ(24)——(七)株
券ハ代替證券ナリ(24)——(八)株券ハ流通證券ナリ(25)——(九)株券ハ商業證
券ナリ(26)——(十)株券ハ設權證券ニ非ズ(30)——(十一)株券ハ文言證券ニ非
ズ(30)

第二章 株券ノ種類

33—60頁

第一 記名株券、無記名株券(33)——第二 全額拂込済株券、拂込未済株券
(35)——附、水割株(水株、混水株)(36)——幽靈株、割引發行株(37)——第三
自由讓渡株券、制限讓渡株券、讓渡禁止株券(37)——承諾讓渡株券(38)——第
四 舊株券、新株券(親株、子株)(39)——第五 通常株券、優先株券(41)——優
先株券ノ種類(41)——利益配當優先株券、殘餘財産分配優先株券、利益配當及び
餘財分配優先株券(42)——累積の優先株(繼續的優先株)ト非累積的優先株(非
繼續的優先株)(42)——參加的優先株ト非參加的優先株(43)——第六 單一株
券、併合株券(44)——第七 單有株券、共有株券(45)——共有株主ノ權利行使
代表者(46)——第八 金錢出資株券、現物出資株券(47)——第九 英米法ノ發
起人株券、利益後取株券、配當据置株券(48)——第十 獨逸法ノ本株券、假株
券、(51)——受益券及び利益配當證券(53)——第十一 佛法ノ資本株券、勞働

株券(57)——**第十二** 有効株券、無効株券(59)——附、會社ノ營業ノ種類ニ依
ル株券ノ種類(59)

第三章 株券ノ發行

61——88頁

第一 株券發行ノ時期(61)——設立登記又ハ増資登記後(61)——設立登記又ハ
増資登記以前ニ發行セラレタル株券ノ效力(61)——被害者ノ賠償請求權(62)
——違法發行者ノ責任(62)——設立登記又ハ増資登記後株金全額拂込前ニ發行
シタル無記名株券ノ效力(62)——設立登記又ハ増資登記以前ニ發行シタル株券
ハ登記以後ニ於テモ尚ホ無効ナルヤ(64)——**第二** 株券發行ノ強制(65)——會
社ハ株券ノ發行ヲ爲サザルコトヲ得ルヤ(65)——定款又ハ株主總會ノ決議ヲ以
テ株券ノ發行ヲ禁止スルコトヲ得ルヤ(65)——**第三** 株券發行者(66)——會社
カ取締役カ(66)——株券ノ違法發行ニ對スル責任者(66)——**第四** 株券發行請
求權者(67)——發行請求ニ因リ初メテ發行義務ヲ生ズルニ非ズ(67)——株主
(68)——相續人又ハ譲受人(68)——**第五** 株券ノ記載事項(69)——株券ノ必要
事項(69)——(一)會社ノ商號(69)——(二)本店所在地ニ於ケル設立登記又ハ
増資登記ノ年月日(69)——(三)資本ノ總額(70)——(四)一株ノ金額(71)——資
本單位ノ記載ニ由リテ株主權ヲ表彰ス(71)——(五)株券ノ番號(72)——(六)取
締役ノ署名(73)——(七)株主ノ氏名又ハ商號(75)——無記名株券ニハ不用(76)
——(八)株金ノ分割拂込ノ場合ニハ其拂込金額(76)——株式ノ額面超過發行ノ
場合ニ於ケル額面超過額ハ株券ニ記載ス可キヤ(77)——(九)優先株券ニ付テハ
優先權ノ種類内容(77)——一般必要事項ト特殊必要事項(78)——株券ノ任意事
項(78)——株券ノ有效事項ト無効事項(80)——記載無効事項(80)——株券無効
事項(80)——無効事項ノ通則(80)——發行當時ノ記載事項ト發行以後ノ記載事
項(80)——獨逸商法ニ於ケル株券ニ記載ス可キ附隨給付義務(81)——**第六** 株
券ト株主名簿トノ記載ノ不一致(82)——二者ノ本末輕重(83)——**第七** 株券發
行行爲ノ性質(83)——會社設立行爲又ハ増資ト株券發行行爲トノ關係(84)——
株券發行行爲ハ會社設立行爲又ハ増資ノ一部ニ非ズ、其以後ニ行ハルル別個ノ
行爲ナリ(85)——單獨行爲ナリ(86)——要因行爲ナリ(86)——要式行爲ナリ
(86)——**第八** 株券發行ノ效力(87)——株券ノ發行ハ株主權ノ發生ニ必要ナラ
ズ(87)——株券ノ發行ハ株主權ノ行使ニ必要ナラズ唯承繼ノ取得者ノ權利行使
ノ對抗要件ナリ(87)——株券トイフ有價證券ノ取得(88)

株 券 法 論

寺 尾 元 彦

緒 論

第一 株券ニ關スル研究ノ必要

現今ノ經濟社會ニ於テ、最盛ニ流通シ取引セラレル證券ハ何ゾヤト問ハバ、何人モ先ヅ指ヲ手形ト株券トニ屈セザルヲ得ザル可シ、而シテ手形ニ付テハ既ニ整備セル法條アリ、獨立ノ參考書亦其數ニ乏シカラズト雖ドモ、株券ニ付テハ或ハ局部ノ問題ヲ斷片的ニ論ジタル雜誌論文アルカ、或ハ株式會社ノ説明ノ一部トシテ之ヲ論述セルモノアルニ過ギズ。然ラバ株券ハ論說ノ餘地ナキ簡單明瞭ナル證券ナルヤト云フニ決シテ然ラズ。證券法理ニ於テハ多數發行證券(Massenpapier)ニシテ代替性(Vertretbarkeit; fungibilité; fungibility)ヲ有スル團體證券(Korporationspapier)トシテ獨特ノ地歩ヲ占メ、實際取引界ニ於テハ其流通ノ頻繁ナルニ伴ヒ、屢々難問ヲ惹起シテ學界論議ノ焦點タルコト稀ナラズ。加之、株券ハ漸ク黎明期ニ入ラントシ、今後大ニ改善ヲ加ヘテ發達セシム可キ未來アル證券ナリ。是レ本論ニ於テ其組織ヲ立テ各個ノ問題ニ舉見ヲ加ヘテ其法律的考察ヲ

試ミントスル所以ニシテ問題ハ陳ナルガ如クナレドモ今尙ホ新ナリ。否ナ今後更ニ新ナラザル可カラズ。

第二 株券ニ關スル法規

我現行法制上、株券ニ關スル規定ヲ設クルモノハ、主トシテ商法典ナリ。株券ト云フ語ヲ直接ニ用ヒタル規定ハ其數多カラズト雖ドモ、株式ニ關スル規定ハ、他面ニ於テ、株券ニモ亦關係ヲ有ス。蓋シ株券ハ後ニ述ブルガ如ク株式ヲ表彰シタル證券ナルヲ以テナリ。茲ニ直接ニ株券ト云フ語ヲ用ヒタル法文ヲ摘記スレバ商法第一四七條ニハ株券發行ノ適法ナル可キ時期ヲ規定シ、第一四八條ニハ株券ノ方式要件ヲ定メ、第一五〇條ニハ記名株式移轉ノ對抗要件ヲ規定シ、第一五五條ニハ株券ノ形式ヲ記名式ヨリ無記名式ニ、又無記名式ヨリ記名式ニ變更スル請求權ニ付キ規定シ、第一五五條ノ二ニハ無記名株券ノ供託ニ關スル規定ヲ設ク。更ニ第一五六條第三項ニハ無記名株券發行ノ場合ニ於ケル株主總會招集ノ手續ヲ定メ、第一六一條第二項ニハ株主總會ニ關スル無記名株券供託ノ規定ヲ爲シ、第一六八條ハ取締役ノ株券供託ノ義務ヲ定メ、第二〇九條第一項但書ニハ株主總會ノ特別決議ニ於テ無記名株券ヲ供託セザル株主ヲ其員數ニ算入セザル旨ヲ定ム。第二一七條第三項ニハ新株券發行ノ適法ナル時期ヲ定メ、第二一八條ニハ新株券ノ記載事項及ビ優先株券ノ特別記載事項ヲ定メ、第二二〇條ノ二ニハ株式併合ノ場合ニ於ケル株券ノ提供、其他ノ株券引換手續ヲ規定ス。第二

二〇條ノ三乃至五ハ之ニ關聯スル規定タリ。第二二五條第二項モ亦會社合併ノ場合ニ於ケル株式併合ニ伴ナフ株券引換ノ手續ヲ定ム。是等ノ規定ハ性質ノ許ス限り、株式合資會社ノ株券ニ準用セラル可シ(商法第二三六條第二項)。尙ホ第二五九條ニハ外國會社ノ株券ノ發行ニ付キ準用ス可キ規定ヲ掲グ。會社法罰則ニ於テモ第二六二條第五號、第二六二條ノ二第七號第八號ニ株券ノ規定違反ノ場合ニ於ケル制裁ヲ定ム。尙ホ株式及ビ有價證券ニ關スル規定中ニ、株券ニ關スル規定ヲ包含スルモノ多シト雖ドモ煩ヲ避ケテ茲ニ列舉スルコトヲ省略ス。

有價證券ニ關シテ何等直接ノ規定ヲ設ケザル我民法ハ、株券ニ關シテモ何等直接ノ規定ヲ爲サズ。唯、指名債權質入ノ對抗要件ヲ定ムルニ當リ、記名株式ニハ之ヲ適用セズト爲スノミ(民法第三六四條第二項)。然レドモ民法ニ於テモ債權ノ方面ヨリ觀察シタル有價證券ニ關スル規定ハ決シテ尠ナシトセズ、(例之民法第四六七條乃至第四七三條)。

其他ノ法規ニ存スル株券ノ規定ハ悉ク之ヲ列舉スルノ煩ヲ省キ、唯、其二三ヲ舉グルニ止メントス。印紙稅法第四條第一五號ニ株券ニハ收入印紙三錢ヲ貼附ス可キモノトシ、供託法及ビ供託物取扱規程ニハ屢、金錢、有價證券ヲ並稱シテ其供託ニ付キ規定シ、而シテ有價證券ニハ公債、社債及ヒ株券ヲ包含スルコトハ供託書、請求書、供託物拂渡請求書、領收證書等ノ書式中ニ株券ノ表示方法ヲ示スニ依リテ明ナリ。執達吏手数料規則

ニハ有價證券ノ記名書換ノ規定ヲ設ク(同規則第三〇條第六號)。華族世襲財産法第三條ニハ記名ノ有價證券ニ付キ規定シ、同法施行規則第五條第二號ニハ宮内大臣ニ於テ確實ト認ムル會社ノ株券ニシテ拂込濟ノモノヲ世襲財産トスルコトヲ得ル旨ヲ規定ス。刑法第一六二條ニハ會社ノ株券ヲ偽造又ハ變造シタル場合ニ有價證券偽造罪トシテ罰ス可キ旨ヲ定ム。日本銀行條例第一二條ハ諸會社ノ株券ヲ抵當トシテ貸金ヲ爲シ、又ハ同銀行ノ株券ニ對シテ貸金ヲ爲シ、若クハ其株券ノ買戻ヲ爲スコトヲ禁ジ、橫濱正金銀行條例第一一條モ亦一定ノ場合ノ外、株券ヲ買取り又ハ引受クルコトヲ得ザルモノトシ、同銀行ハ特定ノ場合ノ外、自己ノ株券ヲ抵當ニ取り又ハ之ヲ買戻ス可カラザルコトヲ定ム。日本興業銀行法第九條ハ株券ヲ質トスル貸付ヲ其營業ノ一種トスル旨ヲ規定ス。北海道拓殖銀行法第七條ハ北海道、樺太ノ拓殖ヲ目的トスル株式會社ノ株券ヲ質トスル貸付ヲ其營業ノ一トスルコトヲ定ム。大學令ニハ私立大學ノ供託金ニ付キ特ニ文部大臣ノ定メタル有價證券ヲ供託スルコトヲ得ベキ旨ヲ定ム(同令第七條)。染料醫藥品製造獎勵法施行規則第四條ニハ獎勵補助金ヲ受クル會社ガ無記名式ノ株券ヲ發行スルコトヲ得ザル旨ヲ定ムル等其規定枚舉ニ遑アサラザルナリ。

外國法ニ於ケル株券ニ關スル規定モ亦其數多シト雖ドモ、茲ニハ獨、奧、瑞西、英、佛ニ於ケル商法典又ハ會社法ノ規定ノミヲ舉示スルニ止ム可シ。

獨逸商法ハ株券ニ關シテ、學理上、株券(Aktienurkunde, Aktien-brief etc.) ト云フ語アルニ拘ラズ、株式ト混同シ易キ Aktie ト云フ語ヲ兼用スルガ故ニ、法文兩義ニ涉ルコトナシトセズト雖モ、同商法典第一七九條、第一八〇條、第一八一條乃至第一八五條、第二〇九條、第二一二條、第二二二條、第二二三條、第二二八條、第二二九條、第二九〇條等ハ株式ニ關スルト同時ニ株券ニ關スル規定ナリ。奧地利商法典(Allgemeines Handelsgesetzbuch) ハ第二〇七條ニ、同國株式法(Aktienregulativ) ハ第二五條乃至第二九條等ニ株券ニ關スル規定ヲ設ケ、瑞西債務法(Obligationenrecht) ハ第六一四條、第六三六條乃至第六三八條等ニ規定セリ。

英國會社統一法(Companies Consolidation Act, 1908) ハ第二三條、第九二條等ニ株券(share certificate, certificate of shares) ニ關スル規定ヲ設ク。

佛國ニ於テハ商法典第三四條乃至第三六條ニ株券(Action) ニ關スル規定ヲ設ケタル外、一八六七年會社法第三條、第一七條、一九〇三年七月九日法、一九〇三年十一月一六日法等ニ普通ノ株券及ビ優先株券(Action de priorité) ニ關スル規定ヲ設ケタリ。

第三 株券ニ關スル參考書

株券ニ關スル我邦ノ參考書ニシテ單行ノ詳細ナル論文ハ予未ダ之ヲ知ラズ。僅ニ會社法ノ説明中ニ之ヲ散見シ、又雜誌論文

中ニ局部的問題ヲ論述セルモノアルヲ知ルノミ。獨逸ニ於テハ之ニ關スル二三ノ單行論文アリ、且ツ同國ニハ假株券 (Interimschein, Interimsaktien) 及ビ受益證券 (Genussschein) ノ制度アルガ故ニ外國文參考資料中ニ之ヲモ並記ス可シ。

(一) 邦文參考書 (姓名 A B C 順)

- (1)、青木徹二氏、會社法論。第四版三八〇頁以下、三九七頁以下、五八一頁以下。
- (2)、飯島喬平氏、記名株式ヲ目的トスル質權ノ實行ニ就テ。明治四一年、法協二六卷一二號。
- (3)、石坂音四郎氏、白紙委任狀附記名株讓渡無效論。大正三年、京法九卷二號 (民法研究第三卷所載)。
- (4)、猪股淇清氏、白紙委任狀附記名株讓渡無效論ニ付キ石坂博士ニ質ス。商法研究一五四頁以下。
- (5) 同 氏、委任狀附記名株式ノ賣買ト書換協力ノ義務。商法研究一六五頁以下。
- (6)、同 氏、白紙委任狀附株券ノ交付ト處分ノ委任。商法研究一七〇頁以下。
- (7) 神戸寅次郎氏、物權變動論、附、白紙委任狀附株式讓渡有效論。大正三年、法協三二卷五號六號。
- (8)、同 氏、白紙委任狀論。大正元年、法學新報第二二卷九號一〇號。
- (9)、同 氏、記名株式ニ對スル質權ノ設定 (權利質

論。一一一頁乃至一七二頁)。

(10)、片山義勝氏、株式會社法論。四〇八頁以下、五〇九頁以下、七四八頁以下。

(11)、同 氏、會社法原論。第五版四〇六頁以下、四七二頁以下、五九一頁以下。

(12)、毛戸勝元氏、白紙委任狀附株券ノ流通ヲ論ジテ株券裏書ニ及ブ。大正二年、京法八卷九號。

(13)、松本烝治氏、株券ノ性質(判批)。私法論文集第三卷一八〇頁以下。

(14)、同 氏、白紙委任狀附記名株券ノ性質(判批)。私法論文集第三卷二三六頁以下。

(15)、同 氏 白紙委任狀附株式讓渡ノ效力(判批)。私法論文集第三卷六一〇頁以下。

(16)、同 氏、株券發行前ノ株式ノ讓渡(判批)。私法論文集第二卷六六九頁以下。

(17)、同 氏、株券未發行ノ株式ノ讓渡ニ付テ。私法論文集第一卷六四五頁以下。

(18)、同 氏、使用人ノ株券偽造ニ關スル會社ノ責任(判批)。大正六年、法協三五卷一號。

(19)、同 氏、舊商法ニ依ル株式移轉ノ對抗要件(判批)。私法論文集第三卷六三五頁以下。

(20)、同 氏、會社法講義。三一四頁以下。

- (21)、松波仁一郎氏、日本會社法。九四六頁以下、一〇三二頁以下。
- (22)、水口吉藏氏、白紙委任狀附株式讓渡人ノ義務(判批)。商法判例研究一二五頁以下。
- (23)、同 氏、株券ノ有價證券性(判批)。同上一二九頁以下。
- (24)、同 氏 記名株式ノ質權實行ト名義書換(判批)。同上一三三頁以下。
- (25)、同 氏、白紙委任狀附株券ノ賣買(判批)。同上一四〇頁以下。
- (26)、同 氏、株券ヲ交付セザル株式讓渡ノ效力(判批)。同上一四二頁以下。
- (27)、西本辰之助氏、會社法三〇五頁以下。
- (28)、岡野敬次郎氏、會社法講義案一四二頁以下。
- (29)、佐竹三吾氏、株券ヲ借受ケテ總會ニ出席シタル者アル場合ト決議ノ效力(問答)。大正九年。法學新報三〇卷五號。
- (30)、佐藤雄能氏、株券ニ就テ。大正七年、會計三卷六號以下。
- (31)、高窪喜八郎氏、商法會社編八四七頁以下、八七三頁以下、一〇〇八頁以下。
- (32)、竹田 省氏、記名株ノ讓渡ニ付イテ。大正元年九月、

法學新報二二卷八號。

(33)、同 氏、株券ノ性質(判批)。大正五年、京法一一卷九號。

(34)、同 氏、白紙委任狀附記名株券ノ性質及ビ株式準占有者ニ對スル利益配當金(判批)。大正六年、京法一二卷一號。

(35)、同 氏、株主ノ株券所有權(判批)。大正八年、法學論叢二卷六號。

(36)、同 氏、白紙委任狀附株式賣買ニ於ケル賣主ノ責任(判批)。大正九年、法學論叢三卷六號。

(37)、同 氏、記名株券ノ有價證券性(判批)。大正九年、法學論叢四卷二號。

(38)、同 氏、白紙委任狀附株式名義人ノ株式取得者ニ對スル義務(判批)。大正一三年、法學論叢一一卷一號。

(39)、豐田多賀雄氏、株券論(有價證券論一四一頁乃至二二八頁)。

(40)、柳川勝二氏、商法論綱。第一三版一七五頁以下。

(二) 外國文參考書

(1) *Arthuys, F.*, *Traité des sociétés commerciales. t. I*, 3e éd. 1916, p. 445-543.

(2) *Behrend, J. Fr.*, *Lehrbuch des Handelsrechts*, 1896, S. 788-797.

- (3) *Brunner, H.* Die Wertpapiere, 1882. (Endemanns Hdb. II S. 150, 201, 203 etc.)
- (4) *Cosack, K.*, Lehrbuch des Handelsrechts, 7. Aufl. 1910, S. 733, 753, 755, 773, 775, 779.
- () *Daniel, J.W.*, A Treatise on the Law of Negotiable Instruments, 1917, p. 1909–1920 (Certificates of stock).
- (5) *Fischer, R.*, Uebertragung der Mitgliedschaft. Urkunden (Aktienrecht, 1916 S. 149–163)
- (6) *Fulermann*, Genussaktien und Genussschein, Wien bei Manz.
- (7) *Gareis, K.*, Das deutsche Handelsrecht, 8. Aufl. 1909, S. 203–210.
- (8) *Goldmann, S.*, Komm. zu §§ 179, 180, 181–185, 209, 212, 222, 223 228, 229, 290 etc. HGB. 1905.
- (9) *Hamilton, W.F.*, Company Law, 3rd ed. 1910, p. 109, 151, 168, 181, 181–193.
- (10) *Jacobi, E.*, Wertpapiere, 1917 (Aktienurkunde) : Inhaberaktie S. 52 ; Inhaberaktie ohne Vollzahlung der Einlage S. 325 f. ; Namenaktie S. 36, 37¹⁵, 38³⁵, 89³⁷, 117 ; Interimsschein S. 325⁵⁸, 375, 232.
- (11) *Keller*, Die Aktienurkunde. Diss. 1900.
- (12) *Klemperer*, Die rechtliche Natur der Genussscheine,

Halle 1898

- (13) *Kostanecki*, Aktienindossament, Berlin 1900.
- (14) *Kusenbergl*, Die Rechtseigenart der Aktienurkunde,
1900.
- (15) *Lehmann, K.*, Lehrbuch des Handelsrechts, 2. Aufl.
1912 S. 383-390.
- (16) *Lehmann, K.*, Das Recht der Aktiengesellschaften, II,
1904, S. 87-151.
- (17) *Lehmann-Ring*, Komm. zu §§ 179, 180, 181-185, 209,
212, 222, 223, 228, 229, 290 etc. HGB. 1913.
- (18) *Makower, F.* Komm. zu §§ 179, 180, 181, 185, 209,
212, 222, 223, 228, 229, 290 etc. HGB. 13. Aufl. 1906.
- (19) *Palmer, F.B.*, Company Law, 11th ed. 1921, p. 81-
87, 90, 91, 96, 139, 134-146, 347, 348, 361,
- (20) *Pic, P.*, Des sociétés commerciales, tome 2, 1914 p. 33-
180 (De l'action. — ses caractères distinctifs. — sa na-
ture juridique. — ses formes extrinsèques.)
- (21) *Renaud, A.*, Das Recht der Actiengesellschaften, 2.
Aufl. 1875, S. 104-124, 416-457 (Die Aktien.)
- (22) *Ritter, K.*, Komm. zu §§ 179, 180, 181-185, 209, 212,
222, 223, 228, 229, 290 etc. HGB 1910.
- (23) *Simon, H.V.*, Die Geschichte der Interimsscheine für

Aktien bis zum Code de Commerce. Zugleich ein Beitrag zur Geschichte der Aktienurkunden, 1913, ZHR. 74 S. 93-151.

- (24) *Simon, H. V.*, Die Interimsscheine, 1913.
- (25) *Staub-Pinner*, Komm. zu §§ 179, 180, 181-185, 209, 212, 222, 223, 228, 229, 290 etc. HGB., 11. Aufl. 1921.
- (26) *Staub-Pisko*, Komm. zu Art. 207 ADHGB, 1910.
- (27) *Tiedemann, C. G.*, A Treatise on the Law of Commercial Paper, 1889, § 497 p. 791-793. (Certificates of Stock).

第一章 株券ノ意義及ビ性質

第一 株券ノ意義

株券(Aktienurkunde, Aktienbrief, Aktie; titre d'action, action ; certificate of shares, share certificate, certificate of stock)ノ意義ニ付テハ内外學者ノ説明頗ル簡單ニシテ殊ニ株券ノ定義ハ簡ニ過ぎ、未ダ周到ナル定義ヲ掲ゲタル者アルヲ知ラズ。而シテ其定義トシテ説ク所、概ネ一致シテ株券トハ株主權ヲ表彰シタル有價證券ナリト云フヲ例トス(片山氏會社法原論四七二頁、同氏株式會社法論五六七頁、松本氏會社法講義三一四頁、松波氏日本會社法一〇三二頁、岡野氏會社法講義案一四二頁、吾孫子矢部二氏商法通義一七三頁、Behrend, Lehrbuch des HR. S. 788; Cosack, Lehrbuch des HR. 7. Aufl. S. 754; Fischer, Das Aktienrecht, 1917 S. 163; Gareis, Das deutsche Handelsrecht, 8. Aufl. S. 360, 606; J.v. Gierke, Handelsrecht, 1921 S. 178, 179; Goldmann, Komm. zu § 179 HGB. Anm. 16; Lehmann, K., Das Recht der AG., I S. 209; Lehmann, K., Lehrbuch des HR., 3. Aufl. S. 317; Lehmann-Ring, Komm. zu § 179 HGB. Nr. 4; Müller-Erzbach, Das deutsche Handelsrecht, 1921, S. 346; Staub-Pinner, Komm. zu § 179 HGB. Anm. 9)。唯、青木氏ハ株券カ代替的性質ヲ有シ、何レノ國ニ於テモ取引上代替有價證券ト稱セラレルハ此理由ニ基クコトニ論及シ(青木氏會社

法論三八一頁)、柳川氏ハ株券ガ流通證券トシテ自由ニ賣買讓與シ得ルヲ本質トスル旨ヲ一言シ(柳川氏商法論綱七版 一二三頁、十三版一〇八頁)、片山氏ハ株券ガ關係的有價證券ノ部類ニ屬スルコトヲ言明セルニ過ギズ(片山氏株式會社法論五七八頁)。然レドモ株券ノ定義ハ少ナクトモ之ニ表彰セラルル權利ノ方面ト其證券トシテノ特質トヲ出來ル丈ケ周到ニ言明スルモノナルコトヲ要ス。予ハ株券ノ定義ヲ次ノ如ク掲グルトキハ假令完全ニ非ズトスルモ、現行法上、比較的周到ナル定義タルヲ得ベシト思惟ス。曰ク、株券トハ形式的意義ノ株式ニ由リ、實質的意義ノ株式即チ株主權ヲ表彰セル不完全有價證券ニシテ、株式會社又ハ株式合資會社ガ其設立登記又ハ増資登記ノ後、法定ノ方式ニ從ヒ一時ニ多數發行スル代替證券ナリト。次ニ此定義ヲ分析シテ其意義及ビ性質ヲ闡明セントス。

第二 株券ノ性質

(一) 株券ハ株式ヲ表彰ス。株式(Aktie; action; share, stock)ニ二義アリ。一ハ形式的意義ニシテ二ハ實質的意義ナリ。形式的意義ノ株式トハ資本ヲ平等ニ分チタル單位(Einheit; unit)ヲ謂フ。會社ノ株式ハ一株五十圓以上ナルコトヲ要スト云フガ如キ場合ノ株式ハ即チ此形式的意義ノ株式ヲ意味スルモノニシテ、略言スレバ資本單位ヲ謂フモノニ外ナラズ。然ルニ株式ノ意義ハ是レニ止ラズ。實質的意義ニ用ヒラルルコト少ナカラズ。實質的意義ノ株式トハ株式會社又ハ株式合資會社ノ構成員

(株主)ガ其構成員タル資格ニ於テ會社ニ對シテ有スル權利義務ノ統一的本體ヲ謂フ。或ハ其權利ニ重キヲ置キテ之ヲ株主權(Aktionärrecht)トモ云フ。株式ノ賣買讓渡ト云フガ如キハ此株主權即チ實質的意義ノ株式ヲ謂フモノトス。株主權ノ作用即チ權能(Befugnisse)ハ場合ニ依リ多種多様ニシテ利益配當請求權、利息配當請求權、殘餘財産分配請求權、株主總會出席權、議決權、決議無效訴權、會社設立無效訴權、書類閲覧權等種々アリ。然レドモ株主權ハ是等ノ權利ノ集合ニ非ズ、株主權ハ是等ノ權能ヲ派生スル本體ニシテ統一ナル一個ノ權利ナリ。一個ノ權利ガ場合ニ依リ種々ナル作用ヲ爲スコト、恰モ一個ノ所有權ガ場合ニ依リ使用、收益、處分等ノ種々ナル權能ヲ生ズルガ如シ。尤モ株主權ヲ唯權利トノミ觀ルハ妥當ナラズ。株主ノ出資義務ノ如キ義務モ亦之ニ附着ス。然レドモ株金全額拂込済ノ株式ニ付テハ最早何等ノ義務ヲ伴ハズ。權能ハ其種類多ク且ツ常ニ存在スレドモ義務ハ其種類少ナク且ツ必ズシモ常ニ存在スルコトナシ。是レ學者ガ概ネ權利ニ重キヲ置キ株主權ヲ以テ實質的意義ノ株式ニ代用スル所以ナリ。尙ホ株式ノ意義及ビ其作用ニ付テハ拙著會社法提要、第八章、持分又ハ株式ニ於テ詳說セン。

斯ノ如ク株式ニ形式的意義(資本單位)ト實質的意義(株主權)トノ二義アリトスレバ株券ハ其孰レヲ表彰スルヤ。學者ハ概ネ株主權即チ實質的意義ノ株式ヲ表彰シタルモノナリト説明シ

テ殆ンド自明ノ理ト認ムルモノノ如ク、又其形式的意義ノ株式ヲ表彰セルモノナルヤ否ヤニ論及スル者少ナシ。然レドモ後ニ述ブル如ク株券ニハ其要件トシテ一株ノ金額ヲ記載ス可キモノトス(商法第一四八條第四號)。此金額ハ資本單位トシテノ均一不變ナル金額ニシテ變動常ナキ株式ノ市場價額ヲ記載セルモノニ非ザルハ明ナリ。其他株券ニハ株主權ノ本體モ其種々ナル作用モ全然記載セラルルコトナシ。單ニ其記載ノミヲ見レバ株券ニハ形式的意義ノ株式ヲ表彰スルモ實質的意義ノ株式ハ何處ニ表彰セラルルヤ疑問ノ餘地ヲ存スル程ナリ。故ニ通常學者ノ説明スルガ如ク、株券ハ株主權ヲ表彰セルモノナリト說クハ株券ノ形式ト一致セズ。株主權ガ如何ナル株券ノ形式ニ由リテ表彰セラルルカヲ明ニスルニ非ザレバ叙上ノ説明ハ學者ノ獨斷ニ過ギザル可シ。予ノ思惟スル所ニ依レバ株式ニ形式及ビ實質ノ二義アレドモ二者ハ決シテ無關係ナルモノニ非ズ。實質タル株主權ハ形式タル資本單位ヲ其根柢トス。一定不變ノ形式ハ變動常ナキ實質ノ形式化セラレタルモノニ外ナラズ。即チ形式實質ノ相關性ハ株式ノ場合ニモ手形ノ場合ノ如ク重要ナル關係ヲ有ス。手形金額ハ一定スルモ其實價ハ振出人、裏書人、支拂人等ノ信用如何ニ依リ異ナルガ如ク、一株ノ金額ハ一定スルモ其實價ハ會社ノ財産、營業ノ狀態如何ニ依リ異ナルコトハ取引所ノ相場ノ變動常ナキニ由リテ之ヲ知ル可シ。故ニ予ハ株券ノ定義ニ於テ直チニ株主權ヲ表彰シタルモノト言ハズ。或ハ二義ヲ兼

〔株式ヲ表彰ス〕ト云ヒ、或ハ〔形式的意義ノ株式（資本單位）ヲ記載スルコトニ由リテ、實質的意義ノ株式（株主權）ヲ表彰セルモノナリ〕ト説明スルヲ合理的ナリト信ズ。

株券ノ記載要件ニ由リテ何人ガ株主ナルヤ、一株ノ金額ハ何程ナルヤ等ハ明ナル可キモ株主權ノ本體竝ニ其作用ガ如何ナル内容ヲ有スルヤハ株券ノミニテハ明ナラズ。株主權ノ本體ハ各會社ニ於テ略同一ナリトスルモ其作用ニ至リテハ會社ノ定款ヲ以テ適法ニ之ヲ制限スルモノアリ、然ラザルモノアリ。殊ニ株主權ノ市場ニ於ケル價額ハ株券ノミニテハ知ルヲ得ズ、取引所ノ相場表等ニ由ラザルヲ得ズ。此點ヨリ觀レバ株券ニハ株主權ノ内容ニ付テ殆ンド明示スル所ナシト云フモ過言ニ非ズ。故ニ株券ガ株主權ヲ表彰スルト云フガ爲メニハ何ニ由リテ之レガ表彰セラルルカヲ説明スルコトヲ要ス。而シテ株券ノ記載事項中、株主權ヲ表彰スルニ足ル可キ事項ハ唯〔一株ノ金額〕アルノミ。而カモ一株ノ金額トハ形式的意義ニ於ケル株式ノ單位タル金額ニ外ナラズ。實質的意義ノ株式ハ此形式的單位ニ基キテ定マル可キモノナルガ故ニ、前述ノ如ク株券ハ此形式的意義ノ株式ニ由リ之レヲ通ジテ實質的意義ノ株式即チ株主權ヲ表彰スルモノト解スルヲ適當トス。有價證券ハ實質上ノ權利關係ヲ表彰ス可キモノニシテ實在的價值ナキ形式的概念ハ證券ニ表彰セラル可キ法律關係トシテ不適當ナルガ故ニ單ニ形式的意義ノ株式ヲ表彰スルモノトスルハ無意味ナリ。是レ株券ニ表彰セラルル

モノハ實質的意義ノ株式即チ株主權ニシテ此株主權ハ形式的意義ノ株式ヲ通ジテ間接ニ表彰セラルルモノト解スル所以ナリ。

斯ノ如ク株券ハ株主權ヲ表彰スレドモ株主權ヲ表彰スル株券ガ果シテ債權的證券(Forderungspapier)ナリヤ否ヤハ大ニ疑ノ餘地アリ。片山博士ハ法律解釋ノ問題トシテハ債權の有價證券ナリト主張セラル(同氏株式會社法論五七九頁)。是レ株主權ノ如キ團體法上ノ權利ニ關スル規定ヲ缺ク我法制ノ下ニ於テハ寔ニ已ムヲ得ザル結果トシテ斯ノ如キ解釋ヲ生ジタルモノナリト雖ドモ予ハ寧ロ債權ノ規定ヲ類推シテ適用ス可シトシ、其權利ノ性質マデモ強イテ曲解スル必要ヲ認メズ。

(二) 株券ハ有價證券ナリ。有價證券(Wertpapier)ノ意義ニ付テハ從來議論アリ、其意義一定セズト雖ドモ學說ノ孰レヲ採ル者モ株券ヲ以テ有價證券ト認メザル者ナシ。即チ有價證券ヲ以テ一時ニ多數發行セラレ代替性ヲ有スルモノヲ謂フト爲ス學者ハ株券ヲ公債證書、社債券ト共ニ代表的ナル有價證券ナリト認メ(青木氏改正手形法論七二頁、同氏會社法論三八一頁)、又有價證券ハ證券ト之ニ表彰セラルル權利トカ分離ス可カラザル關係ニ在リ、少ナクトモ其權利ノ行使又ハ移轉ニ證券ノ占有ヲ必要トスルモノヲ謂フト爲ス學者ト雖ドモ株券ヲ有價證券ノ一種ト認メ、株主權ノ行使又ハ移轉ニ株券ノ名義書換占有ヲ必要トスルガ故ニ有價證券ナリトス(松本氏會社法講義三一四頁、松波氏日本會社法一〇二三頁、片山氏株式會社法論五七八

頁、吾孫子矢部二氏商法通義一七三頁、岡野氏會社法講義案一四二頁、柳川氏商法論綱第一三版一七九頁、*Behrend*, Lehrbuch des Handelsrechts, S. 697 Anm. 11, S. 788, S. 806 Anm. 16; *Cosack*, Lehrbuch des Handelsrechts, 7. Aufl. 1910 S. 754; *Goldmann*, Komm. zum § 179 Anm. 16; *Lehmann-Ring*, Komm. zum § 179 Nr. 4; *Staub-Pinner*, Komm. zum § 179 Anm. 9, 19 21, 11. Aufl; *R.G.* 21 S. 157, 22 S. 129, 31 S. 22 u. 31, 36 S. 159 u. 39, 49 S. 25; *ROHG.* 19 S. 232)。獨リ獨逸ノ *Makower* ハ株券ガ有價證券ナリヤ否ヤニ付キ疑ヲ挾ミ持分權(Anteilrecht)ガ其行使可能性(Ansüßbarkeit)及ビ移轉可能性(Uebertragbarkeit)ニ關シテ株券ト結合セルモノナリト云フ説明ハ唯無記名株券ノ場合ノミニ全然適切ナルモノト認ム可シ。何トナレバ無記名株券ノ物權的移轉ト共ニ之ニ表彰セラレタル持分權モ亦移轉スレバナリ。然ルニ記名株券ニ付テハ正當ナル見解ニ從ヘバ此要點ニ於テ正反對ナリ。即チ記名株券ハ之ニ表彰セラレタル持分權カ讓渡サレタル人ニ交付セラル可キモノナリ。然ルニモ拘ラズ、記名株券ハ有價證券ナリトス可クンバ移轉可能性ハ物權ノ原則ニ依レバ決シテ總テ有價證券ニ必要ナル性質ニ非ズ、而シテ有價證券ノ概念ハ取引上ノ見解(Verkehrsanschauung)ニ依ラズシテ他ノ方法ニ從ヒ定ムルコト不可能ナリト(*Makower*, Komm. zum § 179 IV b, 13. Aufl. I S.455)。即チ *Makower* ハ株券ノ有價證券性ニ關シテ無記名株券ト記名株券トヲ區別シ前者ヲ肯定

シテ後者ヲ否定スルモノト謂フ可シ。是レ畢竟有價證券ノ意義ヲ如何ニ定ム可キヤノ問題ニ歸着ス。我民法商法ハ獨逸民法商法ト同ジク、有價證券ノ定義ヲ下スコトナク、一ニ學者ノ研究ニ委ネ其論定ヲ俟ツモノノ如シ。

惟フニ有價證券ノ意義ヲ多數發行及ビ代替性ニ依リテ定ムルトキハ株券ノ有價證券タルコトハ疑フ餘地ナシト雖ドモ、一時ニ多數發行セラレ且ツ代替性ヲ有スル證券ヲ有價證券ナリトスルトキハ我商法上殊ニ其第二八一條第二八二條ノ解釋ニ付キ救フ可カラザル不合理ナル結果ヲ生ズルガ故ニ、唯、民事訴訟法第三八二條ノ如キ特ニ局限セラレタル意義ヲ附ス可キ場合ノミニ之ヲ用フ可ク、有價證券ノ一般的意義トシテハ寧ロ權利ト證券トノ合一性ニ其本義ヲ求メザル可カラズ(拙稿、有價證券ノ本義、大正一一年六月、商事研究第一卷二號參照)。然ラバ株券ニハ之ニ表彰セラルル權利トノ合一性ヲ認ムルコトヲ得ルヤト云フニ株主權ノ成立ニハ株券ノ發行ヲ必要トセズ、株主權ノ行使ニハ通常、株券ノ呈示ヲ必要トセズ、唯株主權ヲ讓受ケタル者ガ株主權ヲ會社其他ノ第三者ニ主張スルニ當リ、名義書換ヲ行ヒタル株主名簿アルコト及ビ株券ヲ有スルコトヲ必要トスルノミ。予ノ解スル所ニ依レバ株式讓受人カ其株主權ヲ主張スルニ名義書換ヲ了シタル株券ヲ有スルコトヲ必要トスルハ是レ亦廣義ニ於テ株券ガ株主權ノ行使ニ必要ナルモノニ外ナラズ。即チ株券ハ極メテ微弱ナル合一性ヲ有スルニ過ギザルモ尙ホ此點

ニ於テ有價證券タル性質ヲ保有スルモノト謂フヲ妨ゲズ。況ンヤ將來、株主權ノ行使ニ株券ヲ必要トスルコト益々大ナル可キニ於テヲヤ。加之、記名株券ハ其讓渡ニ關スル法律ノ規定ノ不便不備ノ爲メニ實際界ニ於テ所謂、白紙委任狀附株券讓渡ニ關スル慣習法ヲ生ジ、株式讓受人ハ何時ニテモ容易ニ、對抗要件タル名義書換ノ手續ヲ行フヲ得ルガ故ニ、後ニ述ブルガ如ク此慣習法ノ存在ヲ有效ト認ムル限リ株券ノ有價證券性ハ幾分其強度ヲ増加スルモノト謂フ可シ。無記名株券ノ場合ニハ株主ハ議決權其他株主權ノ行使ニ株券ノ供託ヲ必要トスル規定アルガ爲メニ（商法第一五五條ノ二、第一六一條二項、第二〇九條一項但書）記名株券ニ比シテ一層多量ニ有價證券性ヲ具有スル理ナリ。要之、株券ハ其記名式タルト無記名式タルトヲ問ハズ微弱ナガラモ尙ホ有價證券タル性質ヲ具ヘ、所謂不完全有價證券（unvollkommene Wertpapiere）又ハ關係的有價證券（relative Wertpapiere）ノ範疇ニ屬スルモノト爲スヲ穩當トス可シ。

（三） 株券ハ要式證券ナリ。株券ニ記載ス可キ事項ニ付テハ法律ハ嚴重ニ其要件ヲ定ム（商法第一四八條、第一五〇條、第二一八條）。其各要件ニ付キテハ後ニ株券ノ發行ノ章ニ於テ詳説ス可キモ、要スルニ法律ノ定メタル要件ヲ具備セザル株券ハ無効ナリ。故ニ株券ハ要式證券（formbedürftige Wertpapiere）ナリ。株券ニハ要件以外ニ於テ如何ナル事項ヲ記載ス可キヤハ所謂、株券ノ任意事項ノ範圍限界ニ關スル問題ナリ。然レドモ株券ノ要式證券タル性質ハ其任意記載事項ヲ許容スルヤ否ヤノ問題ト

無關係ニ認ムルコトヲ得ルガ故ニ任意事項ノ内容ニ付テモ之ヲ株券發行ノ章ニ譲リ茲ニ述ベズ。

(四)株券ハ要因證券ナリ。要因證券(kausale Wertpapiere)トハ證券ニ表彰セラレタル權利ノ原因タル行爲ノ有效無効ニ因リ證券ノ有效無効ガ定マル證券ヲ謂フ。株券ニ表彰セラルル株主權ハ株式ノ引受承繼ニ因リテ取得セラルルモノニシテ引受又ハ承繼ガ無効ナル場合ニハ株券ヲ取得スルモ其效力ヲ生ズルコトナシ。要因證券ハ亦有因證券トモ稱セラレ不要因證券又ハ無因證券(abstrakte Wertpapiere)ニ對スル語ナリ。手形ノ如キ不要因證券ニ於テハ手形上ノ權利義務ガ直接ニ證券行爲(振出裏書等)ヨリ生ジ證券行爲ヲ爲スニ至リタル原因例ヘバ賣買貸借等ノ有效無効ニ依リ影響ヲ受ケザルヲ特色トス。株券ハ其發行又ハ株券ノ引渡アルモ其原因タル株式ノ引受、讓渡又ハ相續ノ如キ原因ガ有效ナラザレバ其效力ヲ生ズルコトナシ。是レ亦株券ガ手形ニ比シテ其效力ノ微弱ナル所以ナリ。予ガ有因證券無因證券ト云フ語ヲ用ヒズシテ要因證券、不要因證券ト云フ語ヲ用フルハ有因無因ト云フトキハ原因ノ有ル場合ト無キ場合トノ區別ナルガ如ク誤解スル虞アルニ由ル。此區別ハ原因ノ有無ノ問題ノミニ非ズシテ原因アルモ其有效無効ヲ問フヤ否ヤニ在リ。原因アリ且ツ其有效ナルコトヲ要スル證券ト原因ヲ要セズ、假令其原因アルモ其有效無効ヲ問ハザル證券トノ區別ナリ。又學者或ハ不要因證券ヲ抽象的證券ト稱スルコトアリ(青

木氏商法總論第四版九〇頁以下)。是レ原語ノ *abstrakt* ノ譯トシテハ適當ナルガ如クナレドモ此場合ノ *abstrakt* ハ *konkret* (具象的又ハ具體的)ニ對スル語ニ非ズ *kausal* (要因)ニ對スル語ナルガ故ニ不要因ト稱スルヲ可トス。

(五) 株券ハ團體證券ナリ。團體證券 (*Korporationspapiere*) トハ團體法上ノ社員權 (*Mitgliedsrecht*) (株主權 *Aktionärrecht*, *Aktienrecht* フ含ム) ヲ表彰シタル證券ヲ謂フ。獨逸ニ於テハ團體證券ノ例トシテ、株券ノ外、持分證券 (*Anteilschein*) 鑛業證券 (*Kuxschein*) 等ヲモ舉グルヲ得レドモ (*Jacobi, Die Wertpapiere bei Ehrenbergs Hdb. IV 1 S. 214*) 我邦ニ於テハ持分證券ノ發行ナク、又鑛業證券ハ獨逸ノ如キ特別ナル發達ノ沿革ヲ有セズ、鑛業ガ株式會社組織ノ下ニ行ハルル限リ其發行セラルル證券ハ普通ノ株券ト異ナルコトナシ。從テ我邦ニ於テハ株券ハ團體證券ノ唯一ノ例ト云フモ可ナリ。個人法 (*Individualrecht*) ニ於テハ手形、船荷證券、貨物引換證、倉庫證券ノ如キ種々ナル有價證券ヲ認ムレドモ團體法 (*Genossenschaftsrecht*) ハ其發達未ダ個人法ノ如クナラザルガ爲メニ、團體法上ノ有價證券ノ種類モ亦未ダ個人法上ノ夫レノ如ク多種多樣ナラズ。而シテ株券ハ各種會社中最複雑ナル組織ヲ有シ法理上最特色アル株式會社ニ於テ其株主權ヲ表彰スル爲ニ發行セラルル證券ニシテ現今ノ經濟組織ニ於テ極メテ重要ナル意義ヲ有スルモノナリ。唯其法理ハ未ダ十分ニ發達セズ、實際ノ取引モ亦未ダ圓熟ノ域ニ達セザル

ガ爲メニ法理ノ不備ト取引ノ未熟トハ相俟テ屢ニ難問ヲ生ズルコトアリ。

(六) 株券ハ多數發行證券ナリ。株券ハ會社設立登記又ハ増資登記ノ後、一時ニ多數發行 (Massenemission, Massenausgabe) セラル。是レ株券ヲ債券又ハ公債證書等ト共ニ多數(發行)證券 (Massenpapier) ト稱スル所以ナリ (岡野氏會社法講義案一四三頁)。株券ハ後章ニ述ブルガ如ク一株ニ付キー一枚ヲ發行スルヲ原則トシ、唯株主ノ請求ニ因リ、定款ノ規定ニ從ヒ、複數ノ株式ニ付キー一枚ノ株券ヲ發行スルコトアルノミ。例ヘバ資本金百萬圓ノ會社ニ於テ一株ヲ五十圓トスルトキハ二萬枚ノ株券ヲ發行スルヲ普通トシ、唯十株券、五十株券、百株券等ヲ發行スルコトヲ定款ニ於テ認メ、株主モ亦之ヲ請求スルトキハ發行スル株券數ハ必ズシモ株式數ト一致セズ、株券數ガ株式數ヨリモ少ナキコトアルノミ。何レニスルモ株券ハ設立又ハ増資ノ登記後ニ於テ一時ニ多數發行セラル可キモノナリ。手形、船荷證券、貨物引換證、倉庫證券等ハ一通發行ヲ原則トシ複本發行ノ請求アリタル場合ニ二通又ハ三通ヲ發行スルコトアルニ過ギザルト大ニ其趣ヲ異ニス。株券ノ多數發行證券タルコトハ其事ガ既ニ株券ノ特色トシテ其數ヲ大ニシ其取引ヲ盛ナラシムルノミナラズ、次ニ述ブル如ク、株券ノ代替證券タル性質ハ實ニ此多數發行證券タル性質ニ基クモノトス。

(七) 株券ハ代替證券ナリ。代替有價證券 (vertretbare Wert-

papieré) トハ 取引上代替物ト 同一視セラルル 證券ヲ 謂フ。換言スレバ代替性(Vertretbarkeit; Fungibility) ヲ有スル證券ヲ謂フ。株券ハ前述ノ如ク一時ニ多數發行セラレ、苟モ同一會社ノ株券ニシテ同一ノ株數ヲ表彰シ同時ニ發行セラレタルモノナル以上ハ同一ノ價值ヲ有シ其甲證券タルト乙證券タルトハ之ヲ問ハザルガ故ニ代替證券ノ範疇ニ屬ス可キコト公債證書、債券ト同ジ(青木氏會社法論三八一頁)。而シテ記名株券ハ現今實際取引ニ於テ、受任者ノ氏名ヲ故ラニ記載セザル所謂白紙委任狀ヲ之ニ添附シテ自由ニ輾轉讓渡セラルルガ故ニ其代替性ノ作用ハ一層顯著ナリ。況ンヤ無記名株券ニ於テヲヤ。是レ實ニ株券ノ著シキ特色ニシテ株式取引ノ盛ニ行ハルルハ其數ノ多大ナルト共ニ其代替性ヲ具有スルガ爲ニ外ナラズ。

(ハ) 株券ハ流通證券ナリ。 流通證券 (Negotiable Instrument; Negoziabile Wertpapiere, Umlaufpapiere; Titres négociables) トハ裏書、交付(indorsement and delivery)又ハ單ナル引渡(delivery only)ニ依リ輾轉讓渡シ得ル證券ヲ謂フ(青木氏商行爲論五九頁。 Daniel, Law of Negotiable Instruments, 6th ed. 1913, I p. 1.; Ogden, Law of Negotiable Instruments, 1909 p. 192)流通證券ノ範圍ニ屬スルモノハ指圖證券 (Orderpapier)、無記名證券(Inhaberpapiere)、及ビ撰擇無記名證券(alternative Inhaberpapiere) ノ三種ナルヲ普通トス(青木氏商行爲論五九頁)。我法制ニ於テハ株式ノ讓渡ニ株券裏書 (Aktienindossament)ノ制度ナ

ク、記名株式ハ當事者間ニ於テハ意思表示ノミニ依リ讓渡セラレ、唯會社其他ノ第三者ニ對抗スル要件トシテ株券及ビ株主名簿ノ名義書換(Umschreibung)ヲ爲ス必要アルニ過ギズ(商法第一五〇條)。無記名株券ハ其本質上、無記名債權ト謂フヲ得ズト雖ドモ取引ノ實際上、株券ノ引渡ニ依リテ株式ヲ讓渡スヲ例トス(民法第八六條三項第一七八條參照)。斯ノ如ク、記名株券ヲ流通證券ト謂フヲ得ルヤ否ヤハ疑問ノ餘地ナキニ非ズ。然レドモ取引ノ實際上、記名株券ハ白紙委任狀ヲ添附シテ引渡し、無記名證券ト同一ノ取扱ヲ受ケ、無記名株券モ亦之ヲ引渡スコトニ依リ讓渡スヲ例トスルガ故ニ通常流通證券ノ範疇ニ屬スル無記名證券ノ一種又ハ之ト同一ノ取扱ヲ受クルモノトスルヲ可トス(柳川氏商法論綱第十三版一〇八頁)。然レドモ記名株式ノ讓渡ヲ全然禁止シタル場合ニハ株券ハ其流通性ヲ缺クニ至ル可シ。讓渡禁止ノ適法ナルヤ否ヤニ付テハ後ノ第四章ニ論述セン。

(九) 株券ハ商業證券ナリ。商業證券(Handelspapier; commercial paper; effet de commerce)ノ意義範圍ニ付テハ商法第二六三條四號ニ關シテ、從來議論アリ。其學說ノ如何ニ依リテ、株券ハ或ハ商業證券ナリトシ或ハ商業證券ニ非ズト爲ス。故ニ株券ノ商業證券タル性質ノ有無ヲ論定セント欲セバ先ヅ商業證券ノ意義範圍ヲ明ニセザル可カラズ。商業證券トハ商取引ノ用ニ供セララル有價證券(die für den Handelsverkehr besti-

mmten Wertpapiere) ヲ謂フト爲シ又ハ商取引ノ目的トナリ得ベキ有價證券(Werthpapiere, welche im Handelsverkehr Objecte von Rechtsgeschäften zu sein pflegen)ト爲ス我邦及ビ獨逸ニ於ケル通説トスルガ如シ(松本氏 商行為法二七頁、竹田氏 商法總論一二六頁、柳川氏 商法論綱第一三版三三八頁、松波氏 日本商行為法一二〇頁、*Jacobi*, Die Wertpapiere, in *Ehrenbergs Hdb.* IV S. 128, 131 fg., *Brunner*, Die Werthpapiere, in *Endemanns Hdb.* II S. 147)。又商取引ニ於テ商品トシテ取引セラルル有價證券ヲ謂フト爲ス説モ通説ト略ボ同一ナリ(大濱氏 商行為法三四頁、三六頁)。唯 *Jacobi* ハ稍此點ニ付テ詳説シ、商業證券ハ讓渡ヲ制限セラレズ多數發行セラレタル同一内容ノ有價證券及ビ無記名證券竝ニ自由ニ讓渡シ得ベキ總テノ指圖證券ヲ謂フト爲シ、(„Also sind Handelspapiere die in der Uebertragung nicht beschränkten, massenhaft emittierten Wertpapiere gleichartigen Inhalts, sowie die Inhaberpapiere und sämtliche frei übertragbare technische Orderpapiere“ *Jacobi*, S. 131) 而シテ國債證券及ビ株券ヲ其適例トセリ。

然ルニ我邦ノ學者ニシテ獨逸學者ノ商業證券ニ關スル説明ハ我商法第二六三條第四號ニ對當スル規定ナキ法制ノ下ニ於ケル説明ニシテ採ルニ足ラズト爲シ、且ツ各國ノ立法例ニ於テモ或ハ手形ニ關スル行為ノミヲ商行為トシ(佛商第六三二條第七號、伊商第三條第一二號)、或ハ手形ノ外ニ指圖證券ニ關スル行

爲ヲモ商行爲トスルモノアレドモ(和蘭商法第四條第二號、羅馬尼亞商法第三條第一三號)白耳義商法ノ外ハ我商法學者ノ通説ノ如ク商業證券ノ意義ヲ廣ク認ムルモノナキガ故ニ(白耳義商法第二條第七號參照、同法ハ指圖式及ビ無記名式ノ手形、委託證券、約束證券又ハ他ノ有價證券ニ關スル行爲ヲ商行爲トス)結局、商業證券トハ手形ヲ以テ其適例トシ略ボ之ト同一ノ規定ニ從ヒテ振出、移轉、取得等ノ行爲ヲ爲シ得ベキ有價證券ヲ謂フト爲シ、而シテ此意義ニ於ケル商業證券ハ手形及ビ商法第二八二條ニ依リ手形篇ノ規定ヲ準用セラレタル有價證券即チ手形ノ外、(一)金錢ノ給付ヲ目的トスル有價證券、(二)其他ノ物ノ給付ヲ目的トスル有價證券、(三)有價證券ノ給付ヲ目的トスル有價證券ノ三種ヲ商業證券ト謂フ。從テ株主權ヲ表彰セル株券ハ商業證券ニ屬セズトスル說アリ(西本氏商業證券ノ意義、大正七年三月三田學會雜誌第一二卷三號六三頁乃至六八頁)。更ニ一派ノ說ニ依レバ商業證券トハ有價證券ニシテ而モ指圖證券ニ限ルモノトス。而シテ證券行爲ハ證券ニ署名シテ爲ス行爲ヲ謂フモノニシテ署名者ガ既ニ商人タル場合ニハ殊更ニ其證券行爲ヲ絶對的商行爲ト爲ス必要ナキガ故ニ非商人ガ爲ス證券行爲ヲ商行爲ト爲サンガ爲メニハ裏書行爲ヲ爲シ得ベキ有價證券即チ指圖證券ニ限ルモノト解セザル可カラズト爲ス。此說ニ依ルモ裏書讓渡ノ方法ナキ我法制上ノ株券ハ商業證券ニ非ズトノ結論ヲ生ズ。是レ責任アル著書ニ於テ主張セラレタルヲ知ラズ

ト雖ドモ三橋久美氏ノ講述トシテ坊間ニ存スル商法總論及商行爲論ノ謄寫版印刷物ニ説述セラルル所ニシテ思想ノ傾向ハ稍前
述西本氏ノ説ト類似點ヲ有ス。惟フニ我商法ハ第二六三條第四
號及ビ第二九二條ニ於テ商業證券ナル語ヲ用ヒタルノミニシテ
其意義ヲ明示スル所ナク、學者各 法文ノ趣旨ニ基キ其意義範圍
ヲ忖度スルニ過ギズ。予ハ茲ニ商業證券ノ意義ヲ詳述スル違ナ
シト雖ドモ後ノ二説ハ究理ニ過ギテ却テ用語ノ正解ヲ離レタル
モノト謂フ可ク、予ハ姑ク通説ニ從テ商業證券トハ商取引ノ目
的タル有價證券ヲ謂フト爲シ、而シテ具體的ニ如何ナル證券ガ
商業證券ト認メラルルカハ國ニ依リ時代ニ依リ其慣例上決定セ
ラル可キモノト解ス。而シテ我國現代ノ商業社會ニ於テハ株券
ハ指圖證券ニハ非ザレドモ船荷證券、貨物引換證、倉庫證券ノ
如キ所謂法定指圖證券 (gesetzliche Orderpapiere) ト共ニ盛ニ取
引セラルルガ故ニ之ヲ商業證券ノ一種ト認ムル説ニ左袒セント
ス。

英米法ニ於テハ Commercial Paper ヲ Negotiable Paper (In-
strument) ト同義語ナリトシ、爲替手形、約束手形、銀行小切手及
ビ總テノ流通證券ヲ包含スルモノト説明ス (Eaton and Gilbert, A
Treatise on Commercial Paper, 1903 p. 4) 而シテ株券 (stock
certificate, corporation stock certificate) ガ商業證券 (流通證券) ナ
リヤ否ヤニ付テハ或ハ之ヲ準流通證券 (quasi-negotiable instru-
ment) ト名ヅケ或ハ此用語ハ適當ナラズトシ唯株券ハ 商業證券

ノ總ユル性質ヲ具有セズトスルモ其性質ノ一部ヲ具ヘ且ツ善意ノ關係當事者ハ類似ノ原則ニ依リ保護セラル可キモノトナセリ (*Eaton and Gilbert*, p. 39; *Daniel*, *Law of Negotiable Instruments*, 6th ed. 1917 II § 1708 p. 1909, 1910,).

(十) 株券ハ設權證券ニ非ズ。設權證券 (konstitutive Urkunde) トハ權利ノ成立ニ證券ノ作成ヲ必要トスル證券ヲ謂フ。株券ハ會社ノ設立登記又ハ増資登記後ニ初メテ發行セラレ、而カモ之ニ表彰セラルル株主權ハ既ニ會社ノ成立又ハ新株ノ引受ト共ニ成立ス。株券發行以前ニ株主權アリ。株券ハ既ニ成立シタル株主權ヲ表彰スルニ過ギズ。故ニ株券ハ設權證券ニ非ズ。是レ株券ガ手形ト異ナリ、船荷證券、貨物引換證、倉庫證券等ト同一ナル點ナリ (拙著、手形法提要改訂三版七八頁參照) (同說青木氏會社法論三八一頁、片山氏株式會社法論五七九頁、松本氏會社法講義三一四頁、岡野氏會社法講義案一四三頁)。

(十一) 株券ハ文言證券ニ非ズ。文言證券ハ專ラ證券ニ記載セラレタル文言ニ從ヒテ其權利ノ範圍效力ヲ決定セラルル有價證券ヲ謂フ。文言證券ハ又證券的有價證券 (schriftrechtliche Wertpapiere) 又ハ形式權的有價證券 (skripturrechtliche Wertpapiere) ト云ヒ或ハ公信的有價證券 (Wertpapiere öffentlichen Glaubens) トモ云フ。手形ニ付テハ商法第四三五條ニ「手形ニ署名シタル者ハ其手形ノ文言ニ從ヒテ責任ヲ負フ」旨ノ規定アリテ其文言證券タルコトヲ明ニシ、且ツ第四四一條ニ「何人ト雖ト

モ惡意又ハ重大ナル過失ナクシテ手形ヲ取得シタル者ニ對シ其返還ヲ請求スルコトヲ得ズ〕ト規定シ手形ノ善意取得者ヲ保護スル規定ヲ設クレドモ株券ニ付テハ何等斯ノ如キ規定ナシ。手形ニ於テモ直接ノ當事者間ニ於テハ手形ノ文言以外ニ於テ尙ホ特約ノ内容ヲ直接抗辯(人的抗辯、相對的抗辯、主觀的抗辯)ノ事由ト爲スコトヲ得ルガ故ニ其文言證券タル性質ハ直接當事者間ニハ顯著ナラズト雖ドモ手形ガータビ惡意重過失ナキ第三者ニ歸スレバ手形ノ文言證券タル性質ハ最善ク發揮セラル。株券ハ商法第二八二條ノ金錢其他ノ物又ハ有價證券ノ給付ヲ目的トスル有價證券ノ中ニ包含スルヤ否ヤ。從テ商法第四四一條ノ規定ハ株券ニモ準用セラル可キヤ否ヤニ付テハ反對說ナキニ非ズト雖ドモ同條ノ有價證券ハ、(一)金錢ノ給付ヲ目的トスル有價證券、(二)金錢以外ノ物ノ給付ヲ目的トスル有價證券、(三)有價證券ノ給付ヲ目的トスル有價證券ノ三種ニ限ル。而シテ株券ニ表彰セラルル株主權ハ其作用ノ一面ニ利益配當又ハ殘餘財産分配ノ如キ財産の權能ヲ有スト雖ドモ他面ニ議決權、設立無效訴權、決議無效訴權ノ如キ非財産の權能ヲモ有シ、而カモ其作用ノ本體ハ團體法上ノ株主權ニ外ナラザルガ故ニ株券ハ上掲三種ノ何レニモ屬スルコトナシト解スルヲ正當トス(同說、片山氏株式會社法論五八〇頁、柳川氏商法論綱第十三版三七四頁)。從テ商法第二八二條ハ株券ニ適用ナク其結果トシテ商法第四四一條ヲ株券ニ準用スル道ナキナリ。是レ立法論トシテ考究ノ餘地ア

ル問題ナレドモ解釋論トシテハ寔ニ已ムコトヲ得ザルナリ。

株券ハ商法第二八二條ニ規定セル三種ノ有價證券ノ何レニモ屬セザル結果トシテ手形ノ裏書ニ關スル商法第四五七條、第四六一條、第四六四條ノ規定ヲモ亦株券ニ準用スルコトヲ得ズ。之レガ爲メニ株券ニ裏書制度ナキ不都合ヲ生ズ。尙ホ之ニ付テハ後ニ株券流通ノ章ニ於テ說述セン。

第二章 株券ノ種類

株券ハ種々ナル標準ニ依リ之ヲ分類スルコトヲ得。以下ニ述
ブル株券ノ種類ハ主トシテ我法制ニ基キタルモノナレドモ英獨
佛ニ於ケル注目ス可キ株券ノ分類ヲモ併セテ説明シ以テ參考ニ
供セントス。

第一 記名株券、無記名株券。

記名株券 (Namenaktie, Namenaktie, auf Namen lautende Ak-
tie ; action nominative) トハ株券ニ株主ノ氏名又ハ商號ヲ記載
セルモノヲ謂フ。商法第一四八條ノ規定ニ依レバ株主ノ氏名又
ハ商號ノ記載ハ株券ノ要件ニ非ザルガ如シト雖ドモ第一五〇條
ニ記名株式ノ移轉ニ關スル規定アリ、第一五五條ニハ記名式ヨ
リ無記名式ニ、又無記名式ヨリ記名式ニ株券ノ形式ヲ變更スル
コトヲ得ル規定アリ。且ツ無記名式株券ハ株金全額拂込前ニハ
發行スルコトヲ得ザルニ由リテ之ヲ觀レバ少ナクトモ株金全額
拂込前ノ株券ニハ株主ノ氏名又ハ商號ヲ記載スルコトヲ以テ其
有效要件トシタルコトヲ知ルニ足ル可ク、又株金全額拂込後ニ
於テモ株券ニ株主ノ氏名又ハ商號ノ記載アルト否トハ株券ノ記
名式ト無記名式トヲ區別スル要點タル可シ。記名株券ハ會社ノ
設立登記又ハ増資登記ノ後ニ於テハ株金全額拂込前ト雖ドモ之
ヲ發行スルコトヲ得。

無記名株券 (Inhaberaktie ; Aktie auf den Inhaber, auf den

Inhaber lautende Aktie ; action au porteur ; share certificate to bearer, share-warrants to bearer,) トハ株券ニ株主ノ氏名又ハ商號ヲ記載セラザルモノヲ謂フ。前ニ述ベタル如ク無記名株券ハ株金全額拂込後ニ非ザレバ之ヲ發行スルコトヲ得ズ。且ツ各會社ハ概ネ定款ヲ以テ記名株券ノミヲ發行ス可キ旨ヲ定メ、無記名株券ヲ發行セザルコトトセリ、是レ蓋シ無記名株券ヲ發行スルトキハ株主總會ノ招集及ビ決議ニ付キ株券ノ供託及ビ供託ヲ爲サザル無記名株主ノ議決權ヲ除外スルガ如キ繁雜ナル手續ヲ要スルヲ以テナリ。其他記名株券ト無記名株券トノ區別ノ實益ハ株式ノ移轉ヲ會社其他ノ第三者ニ對抗スル要件ニ付キ重大ナル差異アリ(商法第一五〇條)。

我商法ニ於テハ記名株券ノ裏書讓渡性(Indossabilität der Namensaktien)ヲ認メズ。是レ立法上ノ一缺點ト謂フ可シ。獨逸商法第二二二條第三項ハ裏書ニ依リ記名株券ヲ移轉シ得ベキコトヲ規定シ、裏書ノ方式、所持人ノ資格、所持人ノ引渡義務ニ關シテハ同國手形條例第一一條乃至第一三條、第三六條第一段乃至第四段及ビ第七四條ノ規定ヲ準用ス可キ旨ヲ定ム。之ニ付テハ後ニ株券ノ流通ノ章ニ於テ說述ス可シ。

株券ニハ手形ノ如キ選擇無記名式ノ證券(alternative Inhaberpapiere)ヲ認メズ(商法第四五二條參照)。指圖式株券モ亦裏書ヲ認メザル我商法ノ下ニ於テ指圖文句ノ記載ハ其效ナシト謂ハザル可カラズ。詳細ハ株券流通ノ章ニ述ベン。

第二 全額拂込済株券、拂込未済株券。

此區別ハ株金全額ノ拂込ヲ了リタル株券ナルヤ、尙ホ未拂込株金ヲ殘存スル株券ナルヤニ依ル分類ナリ。一時ニ株金全額ヲ拂込ム可キ場合ニ於テハ株券ハ常ニ全額拂込済株券 (vollbezahlte Aktie) ナレトモ我商法ハ第一回ノ拂込金額ヲ最低四分ノ一トシ、分割拂込ヲ認ムルガ故ニ拂込未済株券 (nichtvollbezahlte Aktie) アリ得ベシ。同一會社ニ於テモ舊株券ハ株金全額拂込ヲ了シ新株券ハ未ダ拂込ヲ了セザルモノアルコト少ナカラズ。

全額拂込済株券ト拂込未済株券トハ株主ノ唯一義務トモ謂フ可キ出資義務ノ有無ニ關シ大ナル差異アリ。拂込未済株券ニ於テハ株主ノ出資義務 (Einlagepflicht) ハ尙ホ殘存スルガ故ニ株式ノ讓渡ノ場合ニハ讓受人ハ株主ノ權利ノミナラズ、義務ヲモ承繼スルニ反シ、全額拂込済株券ハ株主ノ權利ノミヲ表彰シ何等ノ義務ヲ表彰セザルガ故ニ其讓受人ハ最早何等ノ義務ヲ承繼スルコトナシ。然レドモ株主ノ權利殊ニ議決權ニ付テハ拂込済ト拂込未済トノ間ニ何等ノ差異ナク、原則トシテ一株一個ノ議決權ヲ有シ、十一株以上ニ付キ定款ノ規定ヲ以テ議決權ニ制限ヲ加ヘタル場合ニハ (商法第一六二條) 二者共ニ同一ノ制限ニ從フ可キナリ。利益又ハ利息ノ配當若クハ殘餘財産分配請求權ハ、定款ニ依リテ拂込ミタル株金額ノ割合ニ應ジテ爲ス可キモノナルガ故ニ拂込済株券ト拂込未済株券トノ間ニ差異アリ (商法第一九七條、第二二九條)。優先株券ニハ特ニ利益配當又ハ殘餘財

産ノ分配ニ關シテ優先權ヲ賦與スルガ故ニ新株發行ノ場合ニノミ優先株券ヲ發行スルコトヲ認ムル我商法ノ下ニ於テハ拂込未濟ノ新株ニ付キ優先權アリ、拂込済ノ舊株ニ付テハ優先權ナキコトアリ得ベシ。然レドモ優先權ハ株金ノ拂込済ナルト未濟ナルトニ依リテ差異ナキヲ以テ新株ニ付キ全額拂込済ノ後ト雖ドモ尙ホ優先權ハ依然トシテ存立ス可シ。

我商法ハ株金全額拂込前ニ於テモ尙ホ本株券ヲ發行スルコトヲ禁止セザルガ故ニ本株券ニシテ全額拂込済ノモノト拂込未済ノモノトアリ得ベシ。獨逸舊商法ニ於テハ株金全額拂込前ニハ本株券ヲ發行スルコトヲ許サズ其結果トシテ所謂假株券 (Interimsschein) ノ制度ヲ生ズルニ至レリ (獨逸舊商法第二一五條^c第三項)。然レドモ獨逸新商法ハ此規定ニ變更ヲ加ヘテ株金全額拂込前ニハ唯無記名株券ノ發行ノミヲ禁ジ記名株券ノ發行ハ之ヲ認ムルト同時ニ、必ズ記名式ナルコトヲ要スル假株券ノ發行ヲモ認ムルニ至リタルガ故ニ假株券ノ實用ハ株金全額拂込前ニ本株券ノ發行ヲ許サザリシ舊商法時代ノ如ク大ナラザルナリ。尙ホ假株券ニ付テハ本章第十ニ於テ説明セン (本稿五一頁以下)。

株金全額拂込済株券及ビ全額未拂込株券ノ區別ニ關聯シテ茲ニ説明ヲ加フ可キハ通俗ニ所謂、水割株 (水株又ハ混水株) 及ビ幽靈株ノ意義是レナリ。水割株 (watered stock) ハ拂込ム可キ株金額ノ一部ノミヲ拂込ミ全部ノ拂込ナキニ拘ラズ全部拂込アリタル如ク装ヒタル株式ヲ謂フ。是レ殊ニ米國ニ於テ行ハルル所

ニシテ會社合併ノ場合ニ於テ合併セントスル兩會社ノ資本合計額ヨリモ合併シタル後ノ會社資本額ガ多キ場合ニ此弊殊ニ多シト云フ。是レ一種ノ虛偽拂込株 (fictitiously paid stock) ニシテ其違法ナルコト固ヨリ論ナシ。我國ニ於テモ精査スレバ此種ノ情弊ニ陷レル會社モ亦尠ナカラザル可シ。通俗ニ幽靈株ト稱スルハ或ハ引受ナキニ引受アリタル如ク装ヒ、或ハ拂込ナキニ拂込ミアリタル如ク装ヒタル株式ヲ云フガ如シ。水割株ハ多少トモ拂込アル場合ヲ謂フモ幽靈株ハ全然拂込ナキ場合ヲモ包含ス。斯ノ如キ違法ナル株式ハ有效ナリヤ否ヤ。是レ固ヨリ違法ニ相違ナシト雖ドモ違法ハ必ズシモ常ニ無効ヲ惹起スルモノニ非ズ。拂込ノ欠缺セル株式モ亦株式ニ相違ナシ。唯拂込ナキニ拘ラズ拂込アリタル如ク装フハ會社ノ基礎ヲ危クシ資本充實ノ原則ニ反スルガ故ニ其事實明瞭トナリタルトキハ株主ヲシテ拂込ヲ爲サシメ、且ツ發起人取締役等ハ欺罔ノ事實ニ對スル責任及ビ任務懈怠ニ對スル責任ヲ負フコトアル可シ。額面未滿ノ株式發行 (Unter-Pari-Emission) ヲ爲シタル場合即チ所謂割引發行株モ亦違法ナレドモ是レ亦其割引シタル不足額ヲ拂込マシム可キモノニシテ一般的ニ之ヲ行ヒタル場合ノ外直ニ株式及ビ株券ヲ無効トス可キ理由ナシ。

第三 自由讓渡株券、制限讓渡株券、讓渡禁止株券

株式讓渡自由ノ原則 (Grundsatz der freien Veräußerlichkeit der Aktie) ハ和蘭東印度會社ノ設立後七年ニシテ一六〇九年以

來、確立セル所ニシテ、現今各國法ノ皆採用スル所ナリ (*Fischer, Das Aktienrecht* S. 17)。我商法モ亦第一四九條ニ於テ「株式ハ定款ニ別段ノ定ナキトキハ會社ノ承諾ナクシテ之ヲ他人ニ讓渡スコトヲ得。但第一四一條第一項ノ規定ニ從ヒ本店ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲スマデハ之ヲ讓渡シ又ハ其讓渡ノ豫約ヲ爲スコトヲ得ズ」ト規定セリ。從テ本店所在地ニ於テ設立登記又ハ増資登記ヲ爲シタル後ハ株主ハ自由ニ其株式ヲ他人ニ讓渡スコトヲ得ルヲ原則トシ(商法第二一七條三項)、斯ノ如キ株式ヲ表彰シタル株券モ亦自由ニ讓渡スコトヲ得。故ニ亦株券ノ自由讓渡性(*Freie Veräußerlichkeit der Aktienurkunde*)ヲ認ムルコトヲ得ベシ。

然ルニ株式ノ讓渡ハ定款ニ別段ノ規定ヲ設ケテ或ハ株主總會ノ決議ヲ經ベキモノトシ、或ハ重役ノ承認ヲ經ルコトヲ要ストシ其他種々ナル制限ヲ設ケテ其讓渡ヲ自由ナラシメザルコトヲ得。之ヲ制限讓渡株式(*gebundene Aktie*)ト云ヒ、其中ニ會社ノ承諾ヲ經ルコトヲ要スルモノトスル場合多キガ故ニ特ニ之ヲ承諾讓渡株式(*vinkulierte Aktie*)ト稱ス。是等各種ノ株式ニ應ジテ制限讓渡株券(*gebundene Aktienurkunde*?)又ハ承諾讓渡株券(*vinkulierte Aktienurkunde*?)アリ。是等ハ讓渡ヲ全然禁止スルニ非ザルモ幾分ノ制限ヲ加ヘテ讓渡ヲ全然自由ニ放任スルコトナキニ過ギズ。然レドモ讓渡ヲ第三者ニ對抗スルコトヲ得ルヤ否ヤハ自ラ別問題ニシテ自由讓渡株式ト雖ドモ我商法ハ株主名

簿及び株券ニ一定ノ記載ヲ爲スコトヲ以テ會社其他ノ第三者ニ對抗スル要件トセリ(商法第一五〇條)。

然ラバ株式ノ讓渡ハ全然之ヲ禁止スルコトヲ得ルヤ。之ニ付テハ從來議論アリ、(一)或ハ定款ヲ以テスレバ其讓渡ヲ禁止スルコトヲ得、原始定款タルト變更定款タルトヲ問ハズトシ、(二)或ハ原始定款ヲ以テスレバ其讓渡ヲ禁止スルコトヲ得ルモ變更定款ヲ以テ其讓渡ヲ禁止スルコトヲ得ズトシ、(三)或ハ如何ナル定款ヲ以テスルモ絶對的ニ之ヲ禁止スルハ株式讓渡自由ノ大原則ニ反スルガ故ニ不可ナリト爲ス。其論評ハ之ヲ第四章ニ譲リ予ハ第一說ヲ正當トスルガ故ニ讓渡禁止株式ノ適法性ヲ認メ、從テ讓渡禁止株券ノ存在ヲ肯定ス。

株式讓渡ノ制限又ハ禁止アル場合ニハ其旨ヲ株券ニモ記載スルコトヲ要スルヤ。何等明文ノ徴ス可キモノナク、商法第一四八條等ノ必要事項中ニ包含セザルガ故ニ之ヲ記載セザルモ株券ノ無効ヲ惹起セズト解スルヲ正當トス。然レドモ定款ノ規定ニ基キ、株式讓渡ノ制限又ハ禁止ノ旨ヲ任意事項トシテ株券ニ記載スルコトハ差支ナシト信ズ。立法論トシテハ斯ノ如キ定款ノ規定アル場合ニ株券ニモ亦之ヲ記載ス可キモノトスルヲ可トス。然レバ株券取引上ノ過誤ヲ防グヲ得ベシ。英國ニ於テ株券ニ定款ノ全文ヲ掲グルコトアルハ此關係ニ於テモ周到ナル用意ナリト謂フ可シ。

第四 舊株券、新株券(親株、子株)。

舊株券ト新株券トノ區別ハ元來、同一會社ニ於テ前ニ發行セラレタル株券ト後ニ發行セラレタル株券トノ關係的區別ノ總稱ナリ。而シテ株式會社又ハ株式合資會社ガ株券ヲ發行シ得ル場合ハ會社設立ノ際及ビ資本増加ノ際ニ限ル。此外ニ定款ノ變更ニ伴ナフ株式ノ併合又ハ分割ノ場合ニモ株券ノ引換手續ニ依リ新ニ株券ヲ交付スルコトアリ。此場合ニモ新舊株券ノ稱呼ヲ用ヒ得ザルニ非ズト雖ドモ是レ全然新ナル株券ニ非ザルガ故ニ商法ハ資本増加ノ方法トシテ新ニ株式ヲ發行スル場合ノミニ新株ト云フ語ヲ用フ(商法第二一四條第一項第一號、第二號)。然レドモ數回増資ヲ行ヒタル場合ニ於テハ前ノ増資ノ場合ニ發行セラレタル所謂新株ハ後ノ増資ノ場合ニ發行セラレル新株ニ對シテハ舊株ノ部類ニ屬ス可ク、要スルニ舊株券、新株券ハ關係的區別ナリ。新株ノ爲メニ新株券アルハ當然ノ結果ナリ。

新株券ト舊株券トハ之ニ表彰セラレル株主權ノ作用(權能)中、其議決權ニ於テ何等ノ差異ナシト雖トモ利益又ハ利息ノ配當若クハ殘餘財産ノ分配ヲ受ク可キ額ニ付キ差異アリ。是レ定款ニ依リ拂込ミタル株金額ノ割合ヲ標準トシテ配當又ハ分配ヲ爲スガ故ナルコトハ前ノ分類ニ於テ述ベタル所ノ如シ。

我商法ニ於テハ新株發行ノ場合ニ於テノミ優先株ヲ發行スルコトヲ許シタルヲ以テ優先株主權ヲ表彰セル新株券ハ然ラザル舊株券ニ比シテ利益配當又ハ殘餘財産分配ノ上ニ差異ヲ生ズ可キハ勿論ナリ。

尙ホ舊株券ト新株券トハ其方式ノ上ニモ差異アルコトハ後ニ株券發行ノ章ニ於テ説述ス可シ。

新株發行ノ場合ニハ舊株主ニ新株引受權 (Aktienbezugsrecht ; Bezugsrecht auf neue Aktien, Vorbezugsrecht auf neu zu begebende Aktien) フ與ヘ其有スル舊株式ノ數ニ應ジテ新株式ヲ申込ム權利ヲ舊株主ニ與フルヲ例トス。是レ定款又ハ株主總會ノ決議ニ基キ舊株主ニ與ヘラレタル權利ニシテ義務ニ非ズ、之ヲ拋棄スルモ固ヨリ其自由ナリト雖ドモ此權利ヲ行使シテ舊株主ガ新株ヲ引受ケタルトキハ新株ガ舊株ニ基キテ引受ケラルルガ爲メ其株主ノ有シタル舊株ヲ親株ト稱シ、之ニ基キテ引受ケタル新株ヲ子株ト稱スルコト實際取引ニ於テ行ハル。

第五 通常株券、優先株券。

株主權ノ作用ニ付キ異ナリタル種類ノ株式ヲ發行シタル場合ニ特殊ナル株式ニ對シテ通常ノ株式ヲ生ジ之ヲ表彰シタル株券ヲ總稱シテ通常株券ト謂フヲ得ベキモ、株主權ノ作用ノ差異ハ株主平等待遇ノ原則 (Grundsatz der Gleichberechtigung der Aktionäre) ニ基キ自由ニ創設シ得ル所ニ非ズ。現行法上、株主權ノ作用ニ付キ著シキ差異ヲ設ケタルハ優先株ナルガ故ニ、通常株券 (Stammaktien ; ordinary share, common stock) ナル語ハ優先株券ナル語ニ對シ、優先權 (Vorzugsrechte) ナキ株式ヲ表彰シタル株券ヲ謂フ、優先株式ヲ表彰シタル株券ヲ優先株券 (Vorzugsaktien, Prioritätsaktien, Vorrechtsaktien ; action de priori-

té ; preference share, preferred stock, guaranteed share) ト謂フ。
通常株券ニ付テハ本論ノ各章ニ亘リテ説明ス可キガ故ニ茲ニハ
優先株券ノミニ付キ少シク説述セン。

優先株ハ (一)利益配當ニ關スルモノ (Vorzugsdividende) ト
(二)殘餘財産ノ分配ニ關スルモノト (三)利益配當及ビ殘餘財
産分配ノ二者ニ關スルモノトノ三種アリ。是等ノ優先權ノ種
類ニ從ヒテ (一)利益配當優先株、(二)殘餘財産分配優先株、
(三)利益配當及ビ殘餘財産分配優先株ノ三種ヲ生ズ。優先株券
ニハ是等ノ優先權ノ種類ヲ記載スルコトヲ要ス(商法第二一八
條二項)。獨、奧法ニ於テハ此外ニ議決權ニ關スル優先株ヲモ認
ム(獨商第一八五條、第二一四條二項、第二五二條、第二七五條
三項、奧株式法第二六條)。然レドモ斯ノ如キ優先議決權株ハ我
商法ノ認メザル所ナリト解スルヲ正當トス。蓋シ我商法ハ利益
配當及ビ殘餘財産分配ニ關シテ特ニ優先權ヲ與フルコトヲ得ベ
キ旨ヲ定メ其他ニ及バザレバナリ(商法第一九七條但書、第二
二九條但書)。議決權ニ付テハ十一株以上ヲ有スル株主ノ議決權
ヲ定款ニ依リ制限スルコトヲ得ル規定アレドモ(商法第一六二
條)、是レ大株主ノ專横ヲ制約スル爲メノ規定ニシテ小株主ニ特
ニ優先ノ權ヲ與ヘントスル趣旨ニ非ザルヤ明ナリ。

利益配當優先株ニハ更ニ累積的優先株又ハ繼續的優先株(Cu-
mulative dividends; kumulative Vorzugsaktie)ト非累積的優先株
又ハ非繼續的優先株(noncumulative dividends; nichtkumulative

Vorzugsaktie) トノ別アリ。累積の優先株ハ一營業年度ニ於テ定款ニ定メタル最少ノ配當額ヲ支拂フニ足ル利益ナキ場合ニハ次ノ營業年度ノ利益ヲ以テ之ヲ補充スベキ優先株ヲ謂ヒ、換言スレバ株主ガ次年度ニ追徴權 (Nachbezugsrecht) ヲ有スル優先株ヲ謂フ。非累積の優先株ハ當該營業年度限り、利益ニ付キ優先權ヲ有スルモノヲ謂フ。是等各種ノ優先株ニ應ジテ各種ノ優先株券ヲ生ズ。

優先株ハ更ニ參加的優先株ト非參加的優先株トノ別アリ。參加的優先株ハ一定率以上ノ配當ヲモ受クルモノヲ謂ヒ、非參加的優先株ハ一定ノ利率ニ達スルマデ配當ヲ先取スルニ止マリ普通株ニ同率以上ノ配當ヲ爲シ得ル場合ニモ此種優先株ハ一定率以上ノ配當ヲ受ケザルモノヲ謂フ。是等各種ノ優先株ニ應ジテ各種ノ優先株券ヲ生ズ。而シテ累積的及ビ非累積的の優先株ト參加的及ビ非參加的の優先株トハ全然別個ノ標準ニ依リ分類シタルモノナルガ故ニ二者ハ互ニ交叉シテ更ニ累積的の參加優先株ト累積的非參加優先株及ビ非累積的の參加優先株ト非累積的非參加優先株トノ四種ヲ生ジ之ニ應ジテ各種ノ優先株券ヲ生ズ可シ。尙ホ優先株ニ付テハ他日稿ヲ改メテ論述ス可キモ、佐藤雄能氏株式會社會計六四三乃至六八二頁、上田貞次郎氏訂正増補株式會社經濟論三一七乃至三三八頁等ニ説明スル所稍詳密ナルガ故ニ參考ス可シ。

英、獨、澳等ノ會社法ニ於テハ優先株ハ會社設立ノ當初ヨリ

之ヲ設クルコトヲ得ルガ故ニ通常株券、優先株券ノ區別ハ會社設立ノ初ヨリ存スレドモ我商法ニ於テハ優先株ノ發行ヲ増資ノ方法トシテ新株ヲ發行スル場合ノミニ制限スルガ故ニ同一會社ニ於テ通常株券ト優先株券ト竝存スルハ増資ヲ爲シタル會社ニ限ルコトトナル可シ。又獨逸法ニ於テハ通常株ヲ優先株ニ變更スルコト (Umwandlung von Stammaktien in Vorzugsaktien) ヲ認ムレドモ (*Staub-Pinner*, Komm. zu § 185 Anm. 2, 1921, 11. Aufl.,) 我商法ニ於テハ定款ノ變更ニ依リ之ヲ爲シ得ベキヤ疑問ナリ。予ハ現行法ノ解釋上寧ロ之ヲ否定スルヲ適當トス。然レドモ反對ニ優先株ヲ通常株ニ變更スルコトハ定款變更手續ニ依リ殊ニ優先株主總會ノ決議ヲ經ル限リ我現行法上モ亦之ヲ認ムルモノト解セントス (商法第二一二條)。

第六 單一株券、併合株券。

單一株券トハ一個ノ株式ヲ表彰シタル株券ヲ謂ヒ、併合株券トハ複數ノ株式ヲ一枚ノ株券ニ表彰シタルモノヲ謂フ。株券ハ一枚ニ付キ一個ノ株式ヲ表彰スルヲ原則トス。株主モ亦一個ノ株式ニ付キ一枚ノ株券ノ發行ヲ請求スル權利ヲ有ス。會社ハ複數ノ株式ヲ表彰セル一枚ノ株券ノ交付ヲ株主ニ強ユルコトヲ得ズ。蓋シ之ヲ強ユルトキハ株主ハ株式讓渡ノ自由ヲ制限セラル可キヲ以テナリ (同說、岡野氏會社法講義案--四四頁)。但シ定款ヲ以テ一定數ノ株式ヲ單位トシテノミ讓渡ス可キコトヲ定メタル場合ハ此限ニ在ラズ。然レドモ多數ノ株式ヲ有スル者ハ一

株ニ付キ各一枚ノ株券ヲ有スルコト頗ル不便ナルノミナラズ、實際取引界ニ於テモ十株ヲ取引ノ單位トスル慣例アルヨリ、各會社ハ定款ニ併合株券ノ種類ヲ定メ例ヘバ「當會社ノ株券ハ一株券、十株券、五十株券、百株券、ノ四種トス」ト云フガ如キ規定ヲ設ケ、株主ノ好ム所ニ從ヒ單一株券又ハ併合株券ヲ授ケ又ハ或ル種類ノ併合株券ヲ交付シ又場合ニ依リ單一株券ト併合株券ノ或ル種類トヲ取合セテ交付スルコトアリ。

株主ハ定款ノ規定ニ從ヒ一定ノ手續ヲ經テ單一株券ヲ併合株券ニ變更スルコトヲ會社ニ請求スルヲ得ベク、又併合株券ヲ單一株券ニ變更スルコトヲ請求スルコトヲ得ベク、或ハ又或ル種類ノ併合株券ヲ他ノ種ノ併合株券ニ變更スルコトヲ會社ニ請求スルコトヲ得ベシ。

第七 單有株券、共有株券。

茲ニ單有株券トハ又獨有株券トモ稱スルヲ得ベキモノニシテ單獨ノ株主ガ株券ノ權利者タルモノヲ謂フ。共有株券トハ數人ガ一個ノ株券ヲ共有スル狀態ニ在ルモノヲ謂フ。株券ノ共有ハ株式ノ共有ニ由リテ生ズ。株式ノ共有ハ我商法ノ認ムル所ニシテ(商法第一四六條)各共有者ハ株式ノ全部ノ上ニ權利ヲ有シ、唯、其權能ガ一定ノ割合ニ從ヒ制限セララルルニ過ギズ。株式ノ共有ハ株式ノ分割ニ非ザルヲ以テ株式不可分ノ原則(Grundsatz der Unteilbarkeit der Aktie)ニ反スルコトナク、株式ガ資本ノ單位(Einheit des Grundkapitals)タル性質ニ反スルコトナシ。株

式共有者相互ノ内部關係ニ付キテハ商法ハ共有者ノ自治ニ一任シテ敢テ規定ヲ設クルコトナシト雖ドモ會社ニ對スル株主權ノ行使又ハ出資義務ノ履行ニ付テハ或ハ數人ノ間ニ權利行使ノ矛盾ヲ來シ或ハ義務ヲ履行スル責任ノ回避ヲ圖ル弊ナシトセズ。是ヲ以テ商法ハ共有株式ニ付キ特ニ規定ヲ設ケ共有者ハ株主ノ權利ヲ行フ可キ者(共有株主代表者)一人ヲ定ムルコトヲ要スルモノトシ、以テ法律關係ノ紛糾錯雜ヲ避ケ、之ヲ單純化スル方法ヲ定メ、且ツ共有者ハ會社ニ對シ連帶シテ株金ノ拂込ヲ爲ス義務ヲ負フ可キ旨ヲ定メ、以テ株金拂込義務ノ回避ヲ防ギ、會社ノ資本充實ヲ圖ラントセリ(商法第一四六條第一項、第二項)。

株式ノ各共有者ハ皆株主ナルニ相違ナシト雖ドモ一人ガ總テ株主ヲ代表シテ株主權ヲ行使スル結果トシテ株主總會招集ノ通知ハ代表者ニ對シテ之ヲ爲セバ足り、總會ニ出席スルコトヲ得ル者ハ代表者ニ限り、決議ニ付キ投票ヲ爲ス者モ亦代表者ナリ。議決權ハ一株ヲ一個トシテ之ヲ計算セザル可カラズ。利益又ハ利息ノ配當若クハ殘餘財産ノ分配ニ關シテモ代表者ガ之ヲ請求スル權利ヲ行フ。代表者ハ更ニ内部ニ於テ之ヲ各共有者ニ分配スルコトヲ要ス。又書類閱覽權ノ如キハ代表者ノミ之ヲ行使ス。而シテ代表者ハ必ズ一人ナルコトヲ要シ、共有者中ヨリ之ヲ定ムルコトヲ要スルモノト解ス可シ。若シ共有株主ガ代表者ヲ定メザリシトキハ會社ハ如何ニス可キヤニ付テハ議論アリ。或ハ株主ニ對スル通知ノ如キハ何人ニモ之ヲ爲スヲ要セズ

ト爲ス說ナキニ非ズト雖ドモ(松波氏日本會社法八四九頁)代表者ヲ定メザル一事ヲ以テ斯ノ如キ重大ナル結果ヲ生ズルハ解釋ノ當ヲ得タルモノト謂フヲ得ズ。予ハ斯カル場合ニハ寧ロ會社ハ任意ニ共有者中ノ一人ヲ定メテ之ニ必要ナル通知ヲ爲ス可キモノト解セント欲ス(片山氏株式會社法論五六四頁)。

數人ガ株式ヲ共有スル場合ニ記名株券ニハ株主ノ氏名ヲ如何ニ記載ス可キヤ。共有者ノ各氏名ヲ全部記載ス可キヤ或ハ其代表者一人ノ氏名ヲ記載ス可キヤ。或ハ株主中ノ一人ノ氏名ヲ記載セザル可カラズトスル說アリ(西本氏會社法三〇八頁)。然レドモ株主ト權利行使者トハ同一ニ非ザルヲ以テ株券ニハ必ズ各共有者ノ氏名ヲ記載ス可ク、尙ホ任意事項トシテ其代表者ノ氏名ヲモ記載スルコトヲ得ト解スルヲ可トス。蓋シ株主ノ氏名ハ記名株券ノ要件トシテ掲グ可キモノナレドモ(商法第一五五條第一項)代表者ノ氏名ハ株券ニ掲グルヲ要セズ、單ニ會社ニ通知スルヲ以テ足ルモノト解ス可キヲ以テナリ(商法第一四六條第一項)。若シ株主ノ氏名ヲ株券ニ記載セズ又同一論法ヲ以テ株主名簿ニモ記載スルコトヲ要セズトセバ株式ノ共有關係ハ共有者内部ノ關係ニ止マリ會社其他ノ者ニ對シ對外的ニ認ム可カラザルニ至ル可シ。

第八 金錢出資株券、現物出資株券

此區別ハ株主ノ出資ノ種類ガ金錢ナルヤ金錢以外ノ財産ナルヤニ依ルモノニシテ株主ハ金錢出資(Bareinlage, Geldeinlage)ヲ

爲スヲ原則トシ、現物出資 (Sacheinlage, Werteinlage, Gegenstandseinlage, Apports) ヲ爲スハ定款ニ特ニ其規定アル場合ニ限り (商法第一二二條第四號)、寧ロ特例ニ屬ス。故ニ株券ニ付テモ金錢出資株券ヲ原則トシ、現物出資株券ヲ例外トス。金錢出資株券又ハ現物出資株券ノ區別ハ出資ノ種類ガ株券ノ必要的記載事項ニ非ザルヲ以テ任意事項トシテ特ニ出資ノ種類ノ記載ナキ以上ハ株券ニ依リ之ヲ知ルヲ得ズト雖ドモ定款ニ相對的必要事項トシテ現物出資ノ規定アルニ由リ之ヲ知ルヲ得ベシ。

現物出資株券ハ分割拂込ノ記入ニ關シテ差異ヲ生ズ。即チ現物出資ノ場合ニハ金錢出資ノ場合ノ如ク分割拂込ヲ爲スコトヲ得ルヤ否ヤニ關シテ議論ノ餘地アリト雖ドモ予ハ現物出資ノ種類ニ依リテ之ヲ區別シ出資ノ性質又ハ用方ニ從ヒ一部履行ヲ許サザル場合ニハ會社ノ請求ニ應ジテ全部履行ヲ爲ス可ク、代替物ノ如キ一部履行ノ可能ナル場合ニハ他ノ金錢出資ト同時ニ同一ノ割合ヲ以テ分割履行ヲ爲ス可キモノト解セントス。尙ホ其詳細ハ別ニ現物出資論ニ於テ述ブ可シ (拙著會社法提要第一冊訂正三版八六乃至八九頁、一〇五乃至一〇八頁參照)。

第九 英米法ノ發起人株券、利益後取株券、配當据置株券

此第九ヨリ第十一マデニ述ベントスル所ハ我邦ニハ多ク行ハレズト雖ドモ英、米、獨、佛ノ法制ニ於テ屢見ル所ナルガ故ニ其要旨ヲ說述シ以テ他山ノ石ト爲サントス。

茲ニ發起人株又ハ發起株 (founders' shares) 又ハ利益後取株若

クハ配當据置株(deferred shares)ト名ヅクルハ主トシテ英米法ニ於テ用ヒラルル名稱ニシテ、佛法ニモ發起株(action des fondateurs)ト稱スルモノアリ。英米法ニ於テ發起株又ハ利益後取株ハ前述ノ優先株及ビ通常株ノ如ク普通ナラズトスルモ尙此種ノ株式アリ、從テ之ニ關スル株券アルコト少ナカラズ。是等ノ株式ハ通常會社ノ基本定款(memorandum of association)ニ資本ノ一部トシテ記載セラル、例ヘバ「資本金十萬磅、一株ノ金額一磅十萬株、此内百株ハ發起株トス」ト云フガ如シ、此場合ニ基本定款ニハ一般ニ其發起株ニ關スル權利ヲ定メ、例ヘバ「發起株ハ株券所持人ニ各營業年度ニ付キ會社ノ過剩利益(surplus profits)ニ對スル一割ノ配當權ヲ與フ、此過剩利益ハ其發行セラレタル期間中總ユル他ノ株式ニ付キ拂込濟資本金ニ對シ一割ノ累積的配當(cumulative dividends)ヲ支拂ヒタル後ニ殘存スルモノトス」ト云フガ如キ規定ヲ設ク。是レ寧ロ普通ノ文句ナレドモ發起株ニ關スル權利ハ極メテ種々雜多ニシテ。時トシテハ一志株一萬株ナルコトアリ、時トシテハ利益配當、議決權、及ビ解散ノ場合ノ殘餘財産分配ニ關シ十磅又ハ一磅ノ全額拂込濟通常株ト同等ノ權利ヲ與フ可キ旨ヲ定ムルコトアリト云フ (Palmer, Company Law, 11th ed. 1921 p. 85, 86)。

尙ホ發起株、重役株(management shares)、利益後取株ハ會社ノ目論見書(prospectus)ニ此種ノ株式ノ存スルコト及ビ其權利如何ヲ記載スルコトヲ要ス(英國一九〇八年會社法第八一條第

一項 a)。

利益後取株 (deferred shares, deferred stock,) ハ優先株主又ハ通常株主ガ利益配當又ハ殘餘財産分配ニ付キ定款ニ定メタル配當又ハ分配ヲ受ケタル後初メテ其配當又ハ分配ヲ請求スルコトヲ得ル株ヲ謂フ。此株ハ通常株ヨリモ劣等ナルガ如ク想ハルレドモ必ズシモ然ラズ其株數ノ少ナキ割合ニ殘餘ノ利益ヲ多分ニ配當セラルルコトアリ、通常株ヨリモ遙ニ有利ナル結果ヲ生ズルコト少ナカラズ。發起人ガ會社設立ノ際ニ引受クル株式ハ概ネ此利益後取株ナリ。故ニ發起株ハ此場合ニハ利益後取株ト同義語トナル可シ。英國ノ株式取引所ニ於テハ deferred stock ヲ 'A' stock ト云フ。

米國ニ於ケル deferred shares or deferred stock ハ其配當ガ一定ノ期間經過ノ後マデ支拂ハレズ又ハ一定ノ條件ノ成就ニ至ルマデ支拂ハレズシテ据置カルル株式ヲ謂フ。故ニ之ヲ譯シテ配當据置株ト云フヲ普通トス。

我商法上斯ノ如キ發起株、利益後取株又ハ配當据置株ノ類ヲ發行スルコトヲ得ルヤ。發起株ガ單ニ發起人ノ引受ケタル株式ヲ謂フモノトセバ我邦ニ於テモ之ヲ認ムルヲ得レドモ發起株ガ前述ノ如キ意義ヲ有シ通常ハ同時ニ利益後取株ナリトセバ株主權ノ優劣ニ關シテ、唯、優先株ト通常株トヲ認ムルノミナルガ故ニ更ニ通常株トモ異ナル株ヲ認ムルハ株主平等待遇ノ原則ニ照シテ適法ナルモノト謂フヲ得ザル可シ。利益後取株 (deferred

shares) が只優先株 (preferred shares) に對シテノミ用ヒラルル場合ニハ其實質ニ於テ通常株 (ordinary shares) ト異ナル所ナキガ故ニ之ヲ認ムルモ不可ナカル可キモ是レ畢竟用語ノ相違ニ過ギズ。米法ノ配當据置株ハ一定ノ期間又ハ條件ノ成就マデ配當ガ支拂ハレズシテ据置カルルモノナルヲ以テ一部ノ株式ニ付テノミスノ如キ特別ノ取扱ヲ爲スハ是レ亦我商法上、株主平等待遇ノ原則ニ反スルモノト謂フ可シ。

第十 獨逸法ノ本株券、假株券、受益券及ビ利益配當證券。

獨逸舊商法ニ於テハ株金全額拂込ヲ終ラザル間ハ本株券ヲ發行スルコトヲ許サザリシヲ以テ其間ハ假株券 (Interimsschein, Interimsschein für Aktien, Interimsaktien, Interimspapier für Aktien) ヲ發行スルコトヲ認ムル必要アリタリ (ADH G. Art. 215 c Abs. 3) 然レドモ獨逸新商法ハ株金全額拂込前ト雖ドモ本株券ヲ發行スルコトヲ許シ、唯之ヲ無記名式ニテ發行スルコトヲ許サザルノミナルヲ以テ (獨逸商法第一七九條三項)、獨逸新商法ノ下ニ於テハ假株券發行ノ必要ハ昔日ノ如ク大ナラザルニ至レリ。假株券トハ本株券 (eigentliche Aktienurkunde) ノ發行前ニ會社ガ株主權ヲ確證スル爲メニ假リニ發行スル證券ヲ謂フ (*K. Lehmann, Recht der AG. I S. 213; Behrend, Lehrb. des HR. S. 792; Staub-Pinner, Komm. zu § 179 Anm. 5; RG. Bd. 31 S. 31; RG. Bd. 49 S. 22*)。苟モ此要件ニ適スル證券ナル以上ハ其名稱ノ何タルヲ問ハズ、假令假株券ト稱スルモ單ナル拂込出資ノ受取證 (blosse Quittungen über gezahlte Einlagebeträge) ニ

過ギザルコトアリ、又假株券ト稱セズシテ而カモ實ハ假株券タルモノアリ。從テ彼ノ實際取引上當ニ拂込ノ受領ヲ證スルノミナラズ同時ニ株主權ヲ表彰セル所謂受領票 (Quittungsbogen) ナルモノハ是レ亦實質上假株券ナリト解ス可シ (*Staub-Pinner*, Komm. zu § 179 Anm. 5; *Mukower*, Komm. zu § 179 V; *R.G.* Bd. 22 S. 118, Bd. 30 S. 18)。假株券ハ會社及ビ株主權ノ存立ヲ前提トシ且ツ必ズ記名式ニテ發行セラル可キモノニシテ無記名式ノ假株券 (*Auf den Inhaber ausgestellte Interimsscheine*) ハ無効ナリ (*Jacobi*, *Die Wertpapiere* S. 481; *Staub-Pinner*, Komm. zu § 179 Anm. 6)。其他假株券ノ要件ハ獨逸商法第一八一條ニ規定アリ。假株券ハ株主權ノ移轉ニ關シテ記名株券ト同一ニ取扱ハル。唯本株券ハ終局的ノ證券 (*endgültige Urkunde*) ナルニ反シ假株券ハ一時的の差當リノ證券 (*vorläufige Urkunde*) ナルノ差アルノミ (*R.G.* Bd. 49 S. 24)。尙ホ假株券ニ付テハ *Jacobi*, *Die Wertpapiere bei Ehrenbergs Hdb.* IV S. 481 ff; *K. Lehmann*, *Das Recht der AG.* I S. 213 ff.; *H. V. Simon*, *Interimsscheine*, 1913; *H. V. Simon*, *ZHR.* 74 S. 92 ff. (*Die Geschichte der Interimsscheine für Aktien bis zum Code de Commerce. Zugleich ein Beitrag zur Geschichte der Aktienurkunden*); *Staub-Pinner*, Komm. zu § 179 Anm. 5-7等ヲ參照ス可シ。

我商法ニ於テハ假株券ノ制度ニ付テ何等規定スル所ナシ。然ラバ斯ノ如キ制度ヲ輸入スル實益アリヤト云フニ、既ニ本株券

ノ發行ガ設立又ハ増資登記後ハ自由ニシテ株金全額拂込前ニモ本株券ヲ發行スルコトヲ許シ、而シテ拂込金額ヲ本株券ニ記入スルコトヲ許セル以上ハ何等歴史的因襲ナキ我國ニ於テ之ヲ採用スル餘地ナシト信ズ(商法施行法第五六條第五七條參照。)

受益券 (Genussschein, Genussscheinaktie) ハ場合ニ依リ多少其意義ヲ異ニシ一定セズ。時トシテハ株主權 (Gesellschafterrechte) ヲ表彰セル眞ノ株券ナルコトアリ、時トシテ會社債權者ノ權利 (Gläubigerrechte) ノ證書ニ過ギザルコトアリ。前ノ場合ニハ特ニ之ヲ受益株券 (Genussscheinaktie) ト稱シ、以テ眞ノ株券ニ非ザル他ノ受益券トヲ區別ス。其他發起人ノ特別利益ニ關スル受益券 (Genussschein über Sondervorteile der Gründer) アリ。會社財政ノ整理ヲ目的トスル整理受益券 (Sanierungsgenussschein) アリ。尙ホ受益券ニ付テハ *Fischer*, Das Aktienrecht bei *Ehrenbergs Hdb.* III S. 395; *Fuhrmann*, Genussaktien und Genussscheine, 1907; *Klemperer*, Die rechtliche Natur der Genussscheine, 1898; *K. Lehmann*, Das Recht der AG. II S. 123 ff., S. 141 ff.; *Staub-Pinner*, Komm. zu § 179 Anm. 22-29 等ヲ參照ス可シ。而シテ其實例ハ上田貞次郎氏株式會社經濟論二三二頁、*Paossw*, Die Aktiengesellschaft, 2. Aufl. 1922, S. 110 ff., 206 ff., 296 ff., 300 ff., 等ニ舉グル所ヲ參照ス可シ。

利益配當證券 (Dividendenschein, Aktiendividendenschein, Gewinnanteilschein, Dividendenkupon) ハ會社ノ利益配當ニ關シテ

特ニ發行セラルル附隨ノ證券(Nebenurkunde)ニシテ無記名式ナルヲ普通トス。元來獨逸ニ於テハ利益配當ノ取立ニ關シテ二種ノ證券發行セラル。一ハ改修證券(Erneuerungsschein, Talon)ニシテ二ハ利益配當證券ナリ。改修證券ハ一種ノ免責證券(Legitimationspapier)ニシテ之ニ基キテ利益配當證券ノ交付ヲ受クルモノナリ。是レ特有ノ制限ヲ附シタル單純ナル免責證券ニ過ギズシテ無記名證券(Inhaberpapier)ニ非ズ (Behrend, Lehrbuch § 133; Dernburg II § 149 IV; Callmann, Holdheim 15 S. 265 Anm. 1; RG. 3 S. 154, 4 S. 141, 31 S. 147, Staub-Pinner, Komm. zu § 213 Anm. 14)。改修證券ヲ有スル者ハ株券ノ占有者又ハ少ナクトモ其占有者ヨリ利益配當證券ヲ受領ス可キ權限ヲ與ヘラレタル者タルコトノ推定ヲ受ク。然レドモ此推定ハ株券占有者ノ異議ニ因リ覆ヘサル可キモノニシテ、爭アル場合ニハ株券占有者ガ優勝ノ地位ヲ有ス (RG. 77 S. 336)。改修證券ハ株券ノ從物ナリトノ見解ハ嘗テ認メラレタル所ナリシモ (RG. 3 S. 155, 4 S. 141) 從物ハ有體物ニ限り主物ト其用方ニ從フ場所的關係アルコトヲ要スルガ爲メニ (獨民第九〇條、第九七條) 今日ニ於テハ民法ノ規定ト相容レズ。然レドモ之ニ廣義ノ從物性 (Zubehöreigenschaft im weiteren Sinne) アリト見テ株券ノ讓渡ハ改修證券ニ及ブト解スルハ差支ナカル可シ (Staub-Pinner, Komm. zu § 213 Anm. 14)。然レドモ株券ノミノ質入アリタルトキハ改修證券ノ從物ニ似タル性質ハ失ハル可キモ株券ノ無効宣

言アリタルトキハ改修證券ハ其效力ヲ失フ(*Staub-Pinner*, a. a. O.)。

利益配當證券ハ株券ガ記名式ナルトキト雖ドモ無記名式ナルヲ例トシ、利益配當請求權ヲ行使スル用ニ供セラル。然レドモ此證券ノ發行ハ絶對ニ必要ナルモノニハ非ズ。利益ノ配當ヲ請求スルニ此證券ナキ場合ニハ株券ヲ以テモ亦之ヲ行フコトヲ得レバナリ。株主ハ利益配當證券ヲ附隨セザル株券ノ發行ヲ株主總會ニ於テ決議シタル場合ニハ利益配當證券交付ノ訴ヲ起スコトヲ得ズ。

利益配當證券ガ獨逸民法第七九五條ノ意義ニ於ケル無記名債務證券(*Schuldverschreibung auf den Inhaber*)即チ眞ノ無記名證券(*wahres Inhaberpapier*)ナリヤ否ヤニ付テハ獨逸學者間ニ爭アリ。嘗テハ之ヲ肯定スル說多カリシモ、尙ホ且ツ此證券ハ一定ノ金額ヲ支拂フ可キコトヲ記載シタルモノニ非ザルガ故ニ獨逸民法第七九五條ニ從ヒ國家ノ認可(*staatliche Genehmigung*)ハ必要ナラズト爲セリ(*Staub*, Komm. 6/7. Aufl.; *Goldmann*, Komm. zu § 213 Anm, 22; *Lehmann-Ring*, Komm. zu § 213 Nr. 6; *K. Lehmann*, Das Recht der AG. II S. 119)。然レドモ *Staub-Pinner*, ノ新版ニ於テハ此見解ハ最早維持ス可カラザルモノトシ、又 *Simon* ノ唱フル如ク利益配當證券ヲ免責證券(*Legitimationspapier*)ナリト認ムルハ(*bei Holdheim* 11S. 219)過ギタリト爲シ、次ノ狀況ハ此見解ニ矛盾スト爲セリ。即チ配當ノ確定

後ニ於テハ利益配當證券ノ占有者ニ於テ獨立シタル讓渡シ得ベキ權利ヲ有スルニ非ズヤト論駁セリ (*Staub-Pinner*, Komm. zu § 213 Anm. 15)。他方ニ於テ利益配當證券ハ純正無記名債務證券ノ最重要ナル特色ヲ缺ケリ。即チ給付ハ證券ニ記載セラレタル約束ノ趣旨ニ從テ義務ツケラルルニ非ズ (獨民第七九三條)、寧ロ利益配當證券ノ所持人ガ何等ノ影響ヲ與フルコト能ハザル主タル權利 (Hauptrecht) ノ内容如何ニ由テ定マリ、其主タル權利ニ基キテ證券所持人ハ抗辯ヲ提出セラルル地位ニ在リ。要之、利益配當證券ハ獨逸民法ノ所謂、無記名債務證券ニハ非ザルモ尙ホ廣義ノ無記名證券 (*Inhaberpapier in weiterem Sinne*) タリ (*Schlesinger*, Die rechtliche Natur des Aktiendividendenscheins, Berlin 1917 S. 53、權利ハ獨立シテ證券ニ帶載セラレ、證券ノ引渡ニ依リテ讓渡セラルルコトヲ得ルナリ (*Staub-Pinner*, a. a. O.; *Sänger* bei Holdheim 18 S. 179; *R.G.* in *L.Z.* 1916 S. 1007; *R.G.* 58 S. 10, 77 S. 335; 反對說 *Brand*, Komm. zu § 213 Anm. 8 Aa)。其結果トシテ證券ノ質入ノ場合ニハ利益配當證券ハ其ニ當然質權ノ目的トナルコトナク、唯其ニ質入レセラレタル場合ノミ質權ノ目的タリ。證券ノ讓渡ノ場合ニハ、之ト反對ナル取引所ノ慣例ナキ限り、之ニ相當スル利益配當ノ部分ハ尙ホ讓渡人ニ歸屬ス (獨民第一〇一條第一號) (*Staub-Pinner*, Komm. zu § 223 Anm. 34)。

利益配當證券ハ株券ナクトモ獨立シテ讓渡シ得ベク此證券ノ

呈示者ハ會社ニ對シテ權利者ト認メラル (*Behrend*, § 133 ; *Staub-Pinner*, a. a. O. ; *R.G.* 4 S 142; 77 S. 333)。此證券ハ利益ニ對スル條件附請求トシテノ利益配當請求權ノ帶載者タリ、利益ニ對スル絶對的ノモノトナリタル請求權トシテノ利益配當請求權ノ帶載者タリ。然レドモ利益配當ノ確定ニ協力參加ス可キ株主權ノ帶載者ニハ非ズ (*Fischer*, *Das Aktienrecht* S. 159 ; *Staub-Pinner*, a. a. O.)。利益配當ノ確定ニ參加スル者ハ株主ニシテ 假令利益配當證券ヲ他人ニ讓渡シタル後ト雖ドモ尙ホ株主ガ利益配當ニ關スル議決權ヲ有ス。

第十一 佛法ノ資本株券、勞働株券。

是レ近時佛蘭西法ニ於テ成法ノ上ニ認メラレタル區別ニシテ株式會社組織ノ上ニ新局面ヲ展開シタルト同時ニ株式從テ株券ノ上ニモ一新機軸ヲ出シタル注目ス可キ法制ナリ。資本株 (*action de capital*) ハ株金其他ノ財産ノ出資ヲ必要トスル株式ニシテ、勞働株 (*action de travail*) ハ其會社ノ爲メニ勞働ニ從事スル者ヨリ成ル勞働産業商事組合 (*la société commerciales coopérative de main d' oeuvre*) ニ賦與セララル株式ヲ謂フ。此組合ハ滿一ケ年以上勤務スル二十一歳以上ノ賃銀被給者ヨリ成ルモノニシテ勞働株ハ勞務ヲ出資トスル株式ヲ謂フニ非ズ。勞働者ノ勞務ニ對シテハ一定ノ賃銀ヲ給セラレ別ニ勞働株ニ對スル勞務ヲ提供スルニ非ズ。組合ガ無償ニテ之ヲ取得スルモノニシテ無出資ノ株式ナリ。其形式ハ必ズ記名式ナルコトヲ要シ、讓

渡性ヲ有セス、(勞働者參加株式會社法第七五條)。此株式ヲ有スル勞働産業商事組合ハ三種ノ權能ヲ有ス。即チ利益配當參加 (la participation aux bénéfices) ハ資本株ニ對スル一定率ノ利益ヲ控除シ尙ホ剩餘利益アルトキ之ヲ資本株ト勞働株トニ配當ス可キモノトス (同法第七四條三項)。又殘餘財産分配參加 (la participation à la répartition de l'actif de liquidation) ハ會社解散ノ場合ニ殘餘財産ニ付キ先ヅ資本株ニ對シテ財産出資ヲ償却シ尙ホ剩餘アルトキ資本株ト勞働株トニ之ヲ分配ス可キモノトス (同法第七九條一項)。又管理參加 (la participation à la gestion) ハ定款ニ定メラレタル員數ノ代表者ヲ株主總會ニ出席セシメテ議決ニ參加シ且ツ取締役會ニ一名又ハ數名ノ代表者即チ勞働代表取締役ヲ出ス權能ヲ謂フ。是等ノ法律關係ハ一九一七年佛蘭西ノ勞働者參加株式會社法 (la loi du 26. avril 1917 sur les sociétés anonymes à participation ouvrière) ニ於テ規定セラレ初メ任意法規ニ過ギザリシモ其後、一九一九年九月九日ノ新鑛業法、同年一〇月一六日ノ水力利用ニ關スル法律ニ於テハ之ヲ强行法規トスルニ至レリ。其内容ニ付テハ時勢ノ進運ニ伴ナヒ益、改善ヲ加フ可キ餘地多シト雖ドモ資本家ト勞働者トガ協同シテ會社事業ニ參加スル新例ヲ開キシコトハ從來ノ株式會社法ニ對スル劃期的立法ト謂フヲ妨グズ (詳細ハ杉山直治郎氏佛蘭西鑛業法、法協三九卷五號乃至八號、拙著會社法提要訂正第三版三七頁乃至三九頁、平野義太郎氏法學新報三三卷三號

六〇頁以下。H. Mouret, Sociétés anonymes à participation ouvrière et actions de travail, 1919 等参照)。

第十二 有效株券、無效株券。

是レ株券ノ效力ニ關スル區別ナリ。有效株券ハ適法ニ成立シタル株式會社又ハ株式合資會社ニ於テ有效ナル株式ヲ表彰スル爲メニ適法ニ發行セラル、適法ニ所持セラルル株券ナルコトヲ要ス。有效株券ガ如何ナル要件ヲ具フ可キヤハ株券發行ノ章ニ於テ詳説ス可キガ故ニ茲ニ略ス。

無效株券ハ種々ナル事由ニ因テ生ズ。設立ノ無效ナル會社ノ株券、無效ナル株式ヲ表彰シタル株券、要件ヲ缺ケル株券、株券無效事項ヲ包含スル株券、無效宣言ヲ受ケタル株券等ハ皆無效株券ニ屬ス可シ。唯最後ノ無效宣言ヲ受ケタル株券ハ他ノ無效株券ト異ナリ、一旦有效ニ成立シタル株券ナルガ故ニ或ハ特ニ之ヲ失効株券ト稱スルヲ可トス可キカ。

上來第一ヨリ第十二ニ至ルマデ説述シタル株券ノ種類ハ我國及ヒ外國ノ重ナル株券ニ付キ成法上又ハ學理上ノ分類ヲ試ミタルニ過ギズ。尙ホ此外ニ實際株式取引界ニ於テ極メテ重要ナル分類アリ。他ナシ、會社ノ營業ノ種類ニ依ル株券ノ分類是レナリ。例ヘバ鐵道株券、海運株券、銀行株券、保險株券、工業株券、鑛業株券、電氣株券、瓦斯株券、取引所株券、紡績株券、製糖株券、麥酒株券、製粉株券、製紙株券、製鐵株券、製材株券、石油株券等ノ如キ是等ハ各、營業ノ種類ニ從ヒ株券ノ一群

ヲ成シ經濟界ノ狀勢ニ伴ナヒ各群同一ノ步調ヲ取リテ騰落スルコトアリ、又或ル會社ノミノ特殊ナル事情ノ爲メニ特ニ甚ダシキ高低ヲ示スコトアリ。諸株一齋ニ騰落スルコトアリ。是等ハ取引界ノ形勢ヲ窺フニ必要ナル分類ニシテ以上ノ外、尙ホ異ナリタル觀察點ヨリ種々ナル分類ヲ試ミルコトヲ得レドモ株券ノ法理ヲ考察スルニハ左程必要ナラザルガ故ニ茲ニハ唯之ヲ附言スルニ止ム。

第三章 株 券 ノ 發 行

第一 株券發行ノ時期。

株券ノ發行 (Ausgabe von Aktienurkunde) ハ大體會社ノ設立ノ際ニ爲ス場合ト増資ノ際ニ爲ス場合トノニアリ。然ルニ株券發行ノ時期ニ關シテハ商法ニ重要ナル制限アリ。即チ株券ハ會社ノ本店所在地ニ於ケル設立登記又ハ増資登記以前ニ之ヲ發行ス可カラザルコト是レナリ (商法第一四七條一項、第二一七條三項)。蓋シ會社ノ設立又ハ増資登記ハ我商法上、會社ノ成立ヲ第三者ニ對抗スル要件ニ過ギズト雖ドモ會社ノ設立又ハ増資ハ之ニ由リテ初メテ公示セラルルモノニシテ、所謂權利株ノ賣買ト稱スル設立又ハ増資登記前ノ株式ノ讓渡又ハ讓渡ノ豫約ハ我商法ニ於テモ嚴ニ之ヲ禁ズル所ナルニ拘ラズ、若シ登記前ニ株券ヲ發行スルコトヲ許ストキハ權利株賣買ノ弊ヲ一層助長ス可キヲ以テナリ。然ルニ若シ此規定ニ反シテ設立又ハ増資ノ登記前ニ株券ヲ發行シタルトキハ其株券ノ效力如何ニ付テハ商法ハ明文ヲ以テ之ヲ無効ナルモノトセリ (商法第一四七條二項、第二一九條)。獨逸 商法ニ於テモ此點ハ同一ナリ (獨商第二〇九條二項)。從テ登記前ニ發行セラレタル株券ヲ有スル者ハ此株券ニ依リ何等ノ權利ヲモ主張スルコトヲ得ズ。然レドモ株券ノ無効ハ必ズシモ株式ノ無効ヲ意味スルモノニ非ズ。故ニ斯ノ如キ無効株券ヲ取得シタル株主ハ更ニ有效ナル株券ノ發行ヲ

會社ニ請求スルコトヲ得ベク且ツ違法發行ニ由リ損害ヲ受ケタルトキハ株券ノ違法發行者ニ對スル損害賠償ノ請求ヲ爲スコトヲ得ルモノトセリ(商法第一四七條二項但書、第二一九條)。此責任ヲ負フ可キ株券ノ違法發行者ハ登記後ニ於テハ發行ノ權限ヲ有ス可キ取締役ナル可ク、普通ノ場合ニモ發行ノ權限ナキ者ガ斯ノ如キ違法發行ヲ爲シタルトキハ民事責任ノミナラズ、刑事上ノ有價證券偽造罪ヲモ構成ス可シ(刑法第一六二條)。尙ホ設立又ハ増資ノ登記前ニ株券ヲ發行シタル發起人、取締役、監査役ハ五圓以上五百圓以下ノ過料ニ處セラル(商法第二六二條ノ二第七號)。

無記名株券ハ設立又ハ増資ノ登記後ニ於テ發行ス可キノミナラズ、其發行ノ時期ニ關シテハ更ニ一個ノ制限ヲ加フ。即チ株金全額拂込ノ後ニ非ザレバ之ヲ發行スルヲ得ザルコト是レナリ(商法第一五五條一項)。是レ無記名株券ハ引渡ノミニ依リテ輾轉流通ス可ク、株金全額拂込前ニ無記名株券ノ發行ヲ許ストキハ未拂込株金ヲ株主ニ拂込マシムルニ當リ何人ガ株主ナルヤヲ明ニスルヲ得ズ、株式讓渡人ヲシテ商法第一五三條ニ依リ拂込義務ヲ履行セシムルコト能ハズ、會社ノ資本充實ノ大原則ヲ破壞スルニ至ル可キヲ以テナリ。從デ一時ニ株金全額ヲ拂込ミタル場合ニハ設立又ハ増資登記ノ後、直ニ無記名株券ヲ發行スルコトヲ得ベシ。然ラバ若シ此規定ニ反シテ株金全額拂込前ニ無記名株券ヲ發行シタルトキハ其株券ノ效力如何ニ付テハ我商

法ハ何等ノ規定ヲ設クルコトナシ。唯、斯ノ如キ無記名株券ノ違法發行ヲ爲シタル取締役ハ過料ニ處セラル可キ規定アルノミ(商法第二六二條第五號)。商法施行法第六〇條ニハ「法令ノ規定ニ依リ日本人ノミヲ以テ組織ス可キ株式會社及ビ日本人ノミヲ以テ組織スルコトヲ條件トシテ特別ノ權利ヲ有スル株式會社ハ無記名式ノ株券ヲ發行スルコトヲ得ズ、若シ之ニ違反シタルトキハ其株券ハ無効トシ最後ノ記名株主ヲ以テ株主トス」(第一項)。「取締役ガ前項ノ規定ニ反シテ無記名式ノ株券ヲ發行シタルトキハ百圓以上千圓以下ノ過料ニ處セラル」(第二項)ト規定セリ。此ノ如キ明文ヲ缺ケル場合ニ規定違反ノ理由ヲ以テ直ニ之ヲ無効トスルハ過ギタル解釋ト謂フ可ク、予ハ有效說ヲ解釋上正當ト信ズ(同說、片山氏株式會社法編五七三頁、同氏會社法原論四七四頁、松波氏日本會社法一〇四一頁)。獨逸ニ於テハ此問題ニ付キ學說歧ルト雖ドモ、議論ノ根據タル法文ヲ異ニスルガ故ニ彼ヲ以テ我ヲ律ス可カラザルナリ。即チ獨逸商法ハ第二〇九條ニ於テ「第一八〇條(株金最低額一千馬克トシ例外トシテ二百馬克トスル規定)ニ依リ許サレタル株金額ニ滿タザル株券又ハ假株券ハ無効トス。發行者ハ其發行ニ因リ生ジタル損害ニ付キ占有者ニ對シ連帶債務者トシテ責任ヲ負フ」(第一項)。「前項ノ規定ハ無記名式假株券ノ發行及ビ會社ノ商業登記前ニ株券又ハ假株券ノ發行ヲ爲シタル場合ニ適用ス」(第二項)。ト規定セルヨリシテ、或ハ株金全額拂込前ノ無記名株券發行ハ此

中ニ包含セザルガ故ニ無効ニ非ズ。若シ無効トス可キ趣旨ナリトセバ之ヲ “dürfen nicht” トセズシテ “können nicht” トシタル筈ナリトシ(*Staub-Pinner*, Komm. zu § 179 Anm. 4) 或ハ是レ亦無効ナル場合ニ屬セザル可カラズト爲ス(*Goldmann*, Komm. zu § 179 Nr. 22)。是レ畢竟法制ノ相違ニ基クモノニミテ直ニ我商法ノ解釋ニ資ス可ラカズ。

會社ノ設立又ハ増資ノ登記前ニ發行シタル記名式又ハ無記名式ノ株券ハ無効ナルコト前述ノ如クナリト雖ドモ其株券ハ後ニ設立又ハ増資ノ登記ヲ爲シタル後ニ於テモ尙ホ無効ナルヤ或ハ登記後ニ於テハ有効トナルヤ。換言スレバ登記前發行ノ株券ハ絶對ニ無効ナルヤ或ハ登記ニ因リテ有効トナリ得ベキ相對的無効ノモノナルヤ。予輩寡聞未ダ之ニ關スル學者ノ説明ヲ聽クラ得ズ。船荷證券ニ付テハ船積前ニ發行セラレタル證券ニ付キ絶對ニ無効ナリトスル說(松波氏日本海商法七二九頁以下)ト船積後ニハ其證券モ亦有効トナルトスル說(松本氏海商法一五二頁、大審院民判錄六輯 一一卷七一頁)トアリ(商法第六二〇條)。然レドモ株券ノ場合ニハ其發行ノ時期ガ登記後ナルコトヲ絶對ノ要件トシ、之ニ反スル發行ハ無効ナル可キコトヲ明言セル程ナルヲ以テ一旦登記前ニ發行セラレタル無効株券ハ登記ニ依リ補完セラレテ有効トナル餘地ナキモノト解セントス。株券發行ノ日附ガ明ニ設立登記前トナリ居ル場合ナルト、設立登記後ノ日附ヲ記載セル場合ナルトヲ問フコトナシ。

第二 株券發行ノ強制。

株式會社又ハ株式合資會社ニ於テハ設立又ハ増資ノ登記後、必ズ株券ヲ發行スルコトヲ要スルヤ。定款又ハ株主總會ノ決議ヲ以テ株券ヲ發行セザル旨ヲ定ムルコトヲ得ルヤ。我商法ニハ株券ノ發行ヲ強制スル直接ノ明文ナシト雖ドモ株券ノ交付請求權ハ株主權ノ權能トシテ認メラルル所ナルガ故ニ定款ニ何等ノ禁止規定ナク又株主總會ノ禁止決議ナキ場合ニ株券ヲ發行セザルコトヲ得ザルハ明ナリ。然ラバ定款又ハ株主總會ノ決議ヲ以テ株券ヲ發行セザル旨ヲ定ムルコトヲ得ルヤ。法文ハ之ニ付キ何等明定スル所ナシト雖ドモ。株券ノ發行ヲ前提トシタル規定少ナカラズ（商法第一四七條、第一四八條、第一五〇條、第一五三條ノ二、第一六八條、第一七二條、第二二〇條ノ二等）。苟モ株式讓渡自由ノ原則ノ行ハルル限り、株式ヲ表彰シタル株券ノ存在ハ必要ナル可ク、又予輩ノ解スルガ如ク、株式ノ讓渡ヲ禁止スルコトヲ得ルモノトシ、定款ヲ以テ讓渡ヲ禁止シタル場合ト雖ドモ株券ノ交付ハ尙ホ株主ノ權利ヲ立證スルニ必要ナル證券ナリ。殊ニ無記名株式ニハ株券ナカル可カラザルガ故ニ株券ノ發行禁止ハ如何ナル方法ヲ以テスルモ之ヲ爲スコトヲ得ズト解スルヲ正當トス（同說、松本氏會社法講義三一四頁、同氏私法論文集第一卷六四五頁以下、同第二卷六七〇頁、六七一頁、片山氏會社法原論四七六頁、同氏株式會社法論五七六頁、西本氏會社法三〇六頁、反對說、竹田氏法學新報二二卷八號一頁以下、

K. Lehmann, Das Recht der AG. I S. 197 ; Staub-Pinner, Komm. zu § 179 Anm. 11)。尤モ Staub-Pinner ハ此株券交付請求權ハ多數決 (Mehrheitsbeschluss) ヲ以テ奪フコトヲ得ズト雖ドモ、總テノ株主ガ同意シタルトキハ株券ノ不發行 (Nichtausgabe von Aktien) ハ 差支ナシ。株券ガ發行セラレザリシ場合ニハ株主權ノ行使ノ爲メニスル株主ノ資格證明ハ他ノ方法ヲ以テ行ハルト言ヘリ (Staub-Pinner, a. a. O.)。

第三 株券發行者。

株券ハ會社成立後ニ於テ會社ガ其株主ニ對シテ株主權ヲ表彰スル爲メニ發行スル有價證券ナルガ故ニ株券ノ發行者ハ合成人格者タル會社自身ナル可キハ理ノ當然ナリ。是レ會社ノ商號ヲ株券ノ必要の記載事項トスル所以ナリ (商法第一四八條第一號)。然レドモ合成人格者ハ其機關ニ由リテ内外ニ行動スルガ故ニ株式會社ニ於テハ 其機關タル 取締役ガ株券ニ署名 又ハ記名捺印シ、株式合資會社ニ於テハ其機關タル無限責任社員ガ株券ニ署名又ハ記名捺印ス可キモノトス (商法第一四七條二項、第一四八條、第二四三條)。

會社ノ商號ハ株券ノ必要事項ナレドモ會社ノ署名ハ其機關ニ由リテ行ハルルガ故ニ株券ノ發行ニ付キ法律違反アリシ場合ニハ取締役、無限責任社員、監査役ガ其違法發行ニ對スル責任ヲ負フ可キナリ (商法第二六二條 第五號、策二六二條ノ 二第八號)。即チ株券ノ發行者ハ當然會社ナル可キ理ナレドモ其不當

發行ニ對スル責任者ハ會社ニ非ズシテ會社ノ機關タル取締役等ナリ。此場合ニ理論上ハ會社自身ニ責任ヲ負ハシムルコトヲ得ザルニ非ズト雖ドモ、合成人格ニハ體刑ヲ科スルコト能ハザルノミナラズ、會社ノ非違ハ其機關ニ由リテ行ハルルガ爲メニ機關タル人ヲ罰シテ會社ノ非違ヲ矯正スル方法ヲ採レルニ過ギズ。株券ニ取締役ノ署名アルガ爲メニ、取締役ガ本來ノ發行者ナリト解スルハ誤ナリ。

第四 株券發行請求權者。

株券ノ發行ハ權利者ノ請求ヲ俟ツヲ要セズ、會社ガ設立又ハ増資ノ登記ヲ爲シタルトキハ會社ハ當然株券ヲ發行スル義務アリ。是レ船荷證券、貨物引換證、倉庫證券 等ノ發行ニ於テ特ニ傭船者、荷送人又ハ委託者ノ〔請求ニ因リ〕トアルニ拘ラズ(商法第三三三條、第三五八條、第六二〇條)、株券ノ場合ニハ何等斯ノ如キ規定ナク、且ツ本章第二ニ述ベタル如ク、株券發行ノ強制アルモノトセバ其請求ヲ俟タズシテ發行ス可キモノナルコト明ナリ。

然レドモ會社ガ株券發行ノ時期ニ達シタルニ拘ラズ尙ホ株券ノ發行ヲ爲サザルトキハ株主ハ其有スル株式ニ相當スル株券ノ發行交付ヲ請求スル權利アルコトハ株主權ノ作用トシテ當然ノ歸結ナリ。換言スレバ株主ハ其有スル株主權ノ權能ノ一トシテ會社ニ對シ株券ノ發行請求權 (das Recht auf Ausfertigung einer Aktienurkunde) ヲ有ス。而シテ此株券發行請求權ハ其會

社ノ株主ガ有スルモノニシテ株式ハ會社ノ成立又ハ増資ノ成立ト同時ニ成立スルガ故ニ株主ハ其既ニ有スル株式即チ株主權ニ基キ株券ノ發行交付ヲ請求スル權能ヲ有ス可シ。

株主ガ會社ノ發起人又ハ株式引受人トシテ會社ノ設立又ハ増資ニ參加シタル者ナル場合ニハ其者ガ株券ノ發行ヲ請求スルコトヲ得ベシ。従前ノ株主ガ未ダ株券ノ發行交付ヲ受ケザル間ニ死亡其他ノ事由ニ因リ相續開始シ、相續人ガ其株式ヲ承繼シタル場合又ハ會社ノ設立又ハ増資ノ登記後未ダ株券ノ發行ナキ間ニ株式ヲ讓受ケタルトキハ其相續人又ハ讓受人ハ適法ニ株式ヲ取得スルニ相違ナシト雖ドモ、株券ノ交付ナキ間ハ名義書換ノ道ナシ。此場合ニ株券ノ名義書換ナクトモ株主名簿ノ書換ノミニ依リテ相續讓渡ノ對抗力ヲ生ズルヤ或ハ先ヅ株券ノ交付ヲ請求シ、其名義書換ヲ受クルコトヲ要スルヤニ付テハ議論アリト雖ドモ予ハ後ニ詳述スルガ如ク、先ヅ株券ノ交付ヲ請求ス可キモノト信ズ。故ニ株式ノ相續人又ハ讓受人ハ上述ノ場合ニ被相續人又ハ讓渡人ガ株主タリシ事實及ビ自己ガ相續人又ハ讓受人トシテ其株式ヲ承繼シタル事實ヲ他ノ方法ニ依リ證明シテ株券ノ交付ヲ請求スルコトヲ得ベシ。然レドモ設立又ハ増資ノ登記前ニ株式ヲ讓受ケタル者ハ適法ニ株式ヲ承繼シタル者ニ非ズ、其讓渡ハ無効ナルモノト解ス可キガ故ニ（商法第一四九條但書）、斯ノ如キ場合ニ所謂、讓受人ニ株券ノ交付請求權ナキハ理ノ當然ナリ。

第五 株券ノ記載事項。

株券ノ記載事項ニハ必要事項ト任意事項トアリ。然レドモ是レ有效事項ノ小分類ニ過ギズシテ、有效事項ニ對シ無効事項アリ得ベシ。無効事項ニハ更ニ法律又ハ定款ニ違反スルガ爲メニ其記載ノミ無効ナル記載無効事項ト、其記載アルガ爲メニ株券全部ヲ無効ナラシムル株券無効事項トアリ得ベシ。次ニ是等ノ各事項ニ付キ説述ス可シ。

株券ノ必要事項ニ付テハ我商法第一四八條及ビ第二一八條ニ規定ス。

(一) 會社ノ商號。

會社ノ商號ハ定款ノ必要事項トシテ既ニ定款ニ規定セラレ且ツ登記セラルル所ナルガ故ニ其確定シタル商號ヲ株券ニ記載セザル可カラズ。而シテ定款ニ規定セラレ登記セラレタル商號ト株券ニ記載セラレタル商號ト全然一致スルコトヲ要スルハ論ヲ俟タズ。而シテ商號ノ選定ニ付テハ株式會社ナル文字ヲ用フルコトヲ要スル外ハ商號自由ノ原則 (Grundsatz der Firmenfreiheit) ニ從ヒ、如何ナル商號ヲ用フルモ其自由ナリ (拙著商法原理第一卷總則第五版一九八頁參照)。

(二) 本店所在地ニ於ケル設立登記又ハ増資登記ノ年月日。

株券ハ設立又ハ増資ノ登記後ニ於テ初メテ發行スルコトヲ得ルモノナルガ故ニ設立登記又ハ増資登記ノ年月日ヲ株券ニ記載スルコトハ株券發行ノ時期ノ適法ナルヤ否ヤヲ知ルニ必要ナ

リ(商法第一四八條第二項、第二一八條第一項)。而シテ本店登記事項ハ又支店登記事項ナルヲ原則トスルモ(商法第一〇條)此場合ニハ基本タル本店所在地ニ於ケル登記ノ年月日ヲ株券ニ記載ス可キモノトセリ。増資ノ爲メニ新株券ヲ發行スル場合亦同ジ。若シ株券ノ發行ガ設立又ハ増資ノ登記以前ニ在リタルトキハ其株券ハ無効ニシテ斯ノ如キ違法ナル株券發行者ニ對シ株主ハ損害賠償ヲ請求シ得ルコトハ前ニ述ベタルガ如シ(商法第一四七條二項、第二一七條三項、第二一九條)。

(三) 資本ノ總額。

資本(Grundkapital, Aktienkapital)ハ會社ノ理想上ノ標準額ニシテ現實ノ財産ノ如ク變動常ナキモノニ非ズ。會社財産ノ増減變更ニ拘ラズ、資本ハ常ニ一定不動ニシテ特ニ定款變更ノ手續ニ依リ資本ノ増減ヲ圖ラザル限リ變動スルコトナシ。株券ニハ此確定不動ノ資本總額ヲ記載ス可キモノトシ變動常ナキ財産額ヲ其記載要件トセズ。故ニ會社ニ於ケル現實ノ財産ノ多寡ハ株券ノ記載ノミニ依リテ直チニ知ルコトヲ得ズ。然レドモ資本ハ單ナル理想上ノ標準額タルニ止ラズシテ法律ハ理想上ノ標準額ヲ定メシムルト同時ニ資本充實ノ大原則ヲ確立シテ、資本總額ハ必ズ引受アル可キモノトシ、之ニ基イテ拂込株金額又ハ拂込未済ノ株金額ヲ定ムルコトトシ、又利益配當ノ計算ノ基礎トシテ資本金額ト現實ノ財産トヲ比較對照シ且ツ法定準備金ノ額ハ資本ノ四分ノ一ナルコトヲ要スルモノトス。故ニ資本ハ會社

財産ノ拂込濟又ハ未拂込額ヲ知ル標準基礎トシテ、且ツ會社財産ヲ會社ニ保有シ、妄リニ之ヲ株主ニ配當ス可カラザル作用ヲ爲ス點ニ於テ會社財産ト密接ナル關係ヲ有ス。是レ株券ニ資本總額ヲ記載スル必要アル所以ナリ。

(四) 一株ノ金額。

一株ノ金額ハ一時全額拂込ノ場合ニハ金二十圓以上、分割拂込ノ場合ニハ金五十圓以上ニ於テ定款ニ定メタル金額ニ從フコトヲ要ス(商法第一四五條二項)。株式ニ二義アリ、茲ニ謂フ一株ハ形式的意義ニ於ケル株式換言スレバ資本單位トシテノ株式ヲ意味スルモノナルコトハ既ニ第一章ニ於テ述ベタル所ナリ(本稿一四頁)。此意義ニ於ケル一株ノ金額ハ資本金額ト同ジク一定不動ニシテ實質的意義ニ於ケル株式即チ株主權ノ價值ノ變動常ナキト趣ヲ異ニス。株券ニハ一株ノ金額ヲ記載スレドモ株主權ヲ記載スルコトナシ。然レドモ學者ノ説ク所、皆、株券ハ株主權ヲ表彰セル有價證券ナリト云フハ何ゾヤ。此點説明ノ不備ヲ免レズト雖ドモ形式的意義ノ株式ハ實質的意義ノ株式ノ基礎前提又ハ標準トナル可キモノニシテ二者ハ決シテ無關係ナルモノニ非ズ。而シテ株券ニハ一定不動ナル一株ノ金額ヲ記載スルコトニ由リ間接ニ株主權ヲ表彰セルモノニシテ變動常ナキ株主權ノ價值即チ株式ノ相場ヲ記載スルヨリハ株券ノ恒久性不變性ヲ維持スルコトヲ得ベキヲ以テ斯カル記載方法ヲ採レルモノト解スルニ依リ、初メテ其關係ヲ明ニスルコトヲ得ベシ。

一株ノ金額ノ記載方法ニ付テハ法律ニ限定スル所ナシ。單一株券ノ場合ニハ一株ノ金額ハ其儘ニ記載セラルレドモ十株券、五十株券ノ如キ併合株券ノ場合ニハ其合計金額ヲ記載スルモ亦妨グル所ニ非ズ。例ヘバ一株五十圓ノ場合ニハ十株券ニハ金五百圓、十株分ト記載シ五十株券ノ場合ニハ金貳千五百圓、五十株分ト記載スルハ妨ゲナキガ如シ。

(五) 株券ノ番號。

株券ノ如キ多數發行證券(Massenpapier)ニ於テハ一時ニ多數ノ證券ヲ發行スル結果トシテ、之ニ番號ヲ記載セザルトキハ其取扱上ニ混雜ヲ惹起シ易ク、又株券偽造等ノ場合ニ番號ニ依リ之ヲ發見シ易キ便宜アリ。是レ多數發行ヲ爲サザル手形、船荷證券、貨物引換證、倉庫證券等ト異ナル所ニシテ公債證書、債券等ト同一ナル點ナリ。

番號ハ株券ノ番號ニシテ株式ノ番號ニ非ザルガ故ニ、一株毎ニ番號ヲ附スル必要ナシ。從テ併合株券ノ發行ノ場合ニハ株券ノ番號數ハ必ズシモ株式ノ數ト一致セザルコトアル可シ。例ヘバ株式ノ數ハ二萬株アルモ株券ノ最後ノ番號ハ遙ニ之ヨリモ少ナキコトアル可キガ如シ。番號ノ附ケ方ニ付テハ法律ニ限定スル所ナシ、或ハ各種ノ株券ニ通ジテ番號ヲ附スルコトアル可ク、或ハ單一株券ト併合株券トニ分チテいノ何號ろノ何號トイフガ如キ番號ヲ附スルコトモアル可ク、或ハ併合株券ヲ更ニ十株券、五十株券、百株券等ニ細分シテ異ナリタル符號ト共ニ並行的ニ

番號ヲ附スルコトモアル可ク、或ハ舊株ト新株トノ間ニモ上述ノ如キ番號ノ區別ヲ設クルコトモアル可シ。是レ敢テ番號ヲ附セシムル趣旨ニ背クコトナク殊ニ株券ノ變更ノ場合ニ混雜ヲ防グ方法ヲモ考慮スル必要アルガ故ニ一ニ便宜ニ從テ可ナル可シ

一枚ノ株券ニ數個ノ番號ヲ合セ記スルコトヲ得ルヤ。例ヘバ十株券ニハ一株ヲ單位トシテ十株分ノ番號ヲ記シ一枚ニ第三〇〇一號乃至第三〇一〇號トスルコトヲ得ルヤ。是レ亦番號ヲ附スル趣旨ニ鑑ミテ支障ナキノミナラズ、一株毎ニ番號ヲ附シ之ニ應ジテ株券ニ單一又ハ複數ノ番號ヲ記載シ置クハ單一株券ト併合株券トノ引換變更ノ場合ニ却テ便宜ナルコトアル可シ。

(六) 取締役ノ署名。

署名 (Unterschrift) ハ自署ノ謂ナリ。取締役ガ自ラ自己ノ氏名ヲ株券ニ記載スルコトヲ謂フ。然レドモ株券ノ如キ一時ニ數千枚ヲ發行スル證券ニ付キ、取締役ガー々自ラ氏名ヲ記スルガ如キハ到底時間ト勞力トノ浪費ヲ免レズ。斯ノ如キハ少ナクトモ多數發行證券ニ於テハ不便ニ堪ヘザルガ故ニ獨逸商法ニ於テハ器械的複製ノ方法ニ依リ爲シタル氏名ノ記載 (eine im Wege der mechanischen Vervielfältigung hergestellte Namensunterschrift) ヲ以テ足ルトシ (HGB. § 181)、之ヲ自署 (eigenhändige Unterschrift) ニ對シテ複寫署名 (faksimilierte Unterschrift) ト稱ス (Staub-Pinner, Komm. zu § 181 Anm. 1)。我國ニ於テハ古來、署名ニ代フルニ記名捺印ヲ以テスル方法行ハレ、實際界ニ

於テハ寧ロ之ニ信ヲ措ク習慣アルガ故ニ明治三三年法第一七號ヲ以テ記名捺印ヲ以テ署名ニ代フルコトヲ得ル旨ヲ規定セリ。記名捺印ハ取締役ガ自ラ自己ノ氏名ヲ記スルコトナク、他人ニ權限ヲ與ヘテ氏名ヲ記シ其印章ヲ押捺セシムルコトヲ謂フ。然レドモ我國各會社ノ株券ハ實際上、却テ獨逸商法ノ規定ノ如ク取締役ノ肉筆ヲ木版刷又ハ石版刷トシ、之ニ取締役ノ印ヲ押捺セシムルヲ例トス。

茲ニ謂フ取締役ノ署名トハ總取締役ノ署名ヲ謂フヤ或ハ取締役ノ一人ノ署名ニテ足ルヤニ付テハ從來議論ノ岐ルル所ニシテ或ハ單ニ取締役ト稱スルノミナルガ故ニ結局總取締役ノ署名ヲ要スト解スル外ナシトシ(片山氏株式會社法論五六九頁)、或ハ取締役全員ノ署名ヲ要セズ一人ノ署名ニテ足ルト爲ス(青木氏會社法論三八四頁)。我商法ニ於テハ取締役(Vorstand, Board of directors)ト取締役員(Vorstandsmitglieder, directors)トノ區別明ナラズト雖ドモ商法第一四七條二項、第二一九條、第二六二條ノ第七號第八號等ノ違反行爲ニ對スル責任及ビ制裁規定ハ必ズシモ株券ニ署名シタルコトヲ要件トシテ初メテ適用セラルルモノニ非ズ。苟モ違反行爲ヲ爲シタル者ハ責任ヲ負フ趣意ナリ。是レ發起人監査役ノ如キ全然株券ニ署名セザル者モ尙ホ其責任ヲ免レザルニ由リテ明ナリ。要スルニ取締役ノ署名ハ責任者ノ連名ヲ意味スルニ非ズシテ唯、株券ノ真正ナルコトヲ證シ其偽造ヲ防ガントスル趣旨ト解スルヲ相當トス。然レバ株券ニ於ケ

ル取締役ノ署名ハ實際上多ク行ハルルガ如ク代表的取締役タル社長、頭取又ハ専務若クハ常務取締役ノ如キ者一人ガ署名又ハ記名捺印ヲ爲セバ足ルトスル說ヲ可トス。

(七)株主ノ氏名又ハ商號。

株主ノ氏名又ハ商號ハ株券ノ要件トシテ商法第一四八條、第二一八條ノ掲グル所ニ非ズト雖ドモ商法ガ記名式株券ト無記名式株券トノ區別ヲ認メ(商法第一五〇條、第一五五條ノ二)無記名式株券ハ株金全額拂込後ニ非ザレバ之ヲ發行スルコトヲ得ザル規定(商法第一五五條)ヲ設クルニ由テ觀レバ記名式株券ニハ株主ノ氏名又ハ商號ヲ記載ス可キハ寧ロ當然ノ事理ト謂シ。株主ノ氏名又ハ商號ノ孰レヲ記載スルモ可ナルヤハ固ヨリ明文ナシト雖ドモ之ヲ手形、船荷證券、貨物引換證、倉庫證券等ノ要件ト對比スルモ氏名又ハ商號ノ孰レヲ記載スルモ可ナリト解セザル可カラズ。

他ノ會社ガ株主タル場合ニハ其會社ノ商號ヲ記載ス可キハ勿論ナリト雖ドモ其代表者ノ氏名ヲモ記載ス可キヤ。實際上ハ之ヲモ記載スルヲ普通トスルガ如シ。是レ實際ノ便宜ト法人擬制說ノ遺習ニ從フモノナル可シ。

株式ノ共有ノ場合ニハ株主ノ氏名又ハ商號ハ全員ヲ記載ス可キヤ或ハ代表者一人ヲ記載スレバ足ルヤニ付テハ議論アレドモ前ニ述べタル如ク、株主ト其權利行使者トハ同一ニ非ズ。權利行使者ノ氏名ハ株券ニ記載セズ別ニ會社ニ通知スル方法ヲ採ル

モ尙ホ可ナレドモ、共有株主ノ氏名又ハ商號ハ株主名簿ト共ニ之ヲ株券ニ記載スルニ非ザレバ株主權ヲ有スル本人ノ何人ナルヤヲ立證スルニ困難ト不便ヲ免レザル可シ。然レドモ權利者ト共ニ其行使者ヲモ併セテ株券ニ記載スルハ一層可ナル可シ。

無記名株券ニハ株主ノ氏名又ハ商號ヲ記載セズ又記載ス可カラザルヤ明ナリ。一時ニ株金全額ヲ拂込ミタル場合ニハ會社ノ設立又ハ増資ノ初ヨリ無記名株券ヲ發行スルコトヲ得ベシ。然レドモ會社ハ無記名株券發行ノ結果、株券ノ供託、總會其他公告、議決權ノ計算等ニ付キ煩累ヲ増スガ故ニ概ネ其定款ヲ以テ無記名株券ヲ發行セザル旨ヲ規定セザルハナシ。即チ實際上、株券ハ大抵記名式ナルガ故ニ茲ニ詳説セズ。

(八) 株金ノ分割拂込ノ場合ニハ其拂込金額。

是レ一時全額拂込ノ場合ニハ要件ニ非ズ。然レドモ分割拂込(Teilzahlung)ノ場合ニハ拂込アル毎ニ其金額ヲ株券ニ記載スルコトヲ要ス(商法第一四八條二項)。而シテ株式ノ第一回拂込金額ハ少ナクトモ株金ノ四分ノ一以上ナルコトヲ要ス(商法第一二三條、第一二八條二項、第二一九條)。故ニ少ナクトモ株金ノ四分ノ一ハ設立又ハ増資ノ初ニ當リテ拂込マルルコトヲ要スルモノトス。其拂込マレタル金額ハ株券ニ記載セラル可ク、拂込金額未納ノ間ハ、會社ハ株券ノ發行請求ヲ拒絕スルコトヲ得。拂込金額ガ株金ノ四分ノ一以上ニ於テ何程ナルヤハ各會社ニ於テ或ハ定款ニ任意事項トシテ之ヲ規定シ或ハ發起人ノ決議

ニ依リ定マリ或ハ増資ノ場合ニハ株主總會ノ決議ニ依リ定マル。而シテ第一回ノ拂込金額ハ株式申込證ノ記載要件ナルガ故ニ發起人又ハ取締役カ株式申込證ヲ作成スル以前ニ於テ其拂込金額ハ既ニ確定スルコトヲ要ス(商法第一三六條二項、第二一二條ノ三)。

株金ノ拂込額ニ關聯シテ附言ス可キハ株式ノ額面超過發行(Ausgabe von Aktien über den Nennbetrag; Ueberpari-Emission von Aktien, Aktienausgabe über pari, Emission über pari; issue of shares at a premium)ノ場合ニ於ケル額面超過額(Emissionsagio, Agio)ハ之ヲ株券ニ記載スルコトヲ要セザルヤノ點ナリ。額面超過額ハ必ズ第一回ノ株金拂込ト同時ニ之ヲ拂込ム可キモノナレドモ(商法第一二九第二項、第二一九條)、之ヲ株券ニ記載ス可キ旨ノ規定ヲ設ケズ。惟フニ是レ額面超過額ハ株券ニ記載スルコトヲ要セザル趣旨ナリト解ス可キナリ。蓋シ額面超過額ノ拂込ハ資本充實ノ原則(Integrität des Grundkapitals)ノ爲メニハ重要ナル事項ナリト雖ドモ株主權ノ存立ノ爲メニハ何等ノ必要ナシ。即チ株主ノ議決權、利益配當請求權、殘餘財産分配請求權等ニ付キ額面超過額ハ何等算定ノ標準タルコトナケレバナリ。

(九)優先株券ニ付テハ優先權ノ種類内容。

我商法上、會社ガ増資ノ爲メ新株ヲ發行スル場合ニ於テノミ發行スルコトヲ得ル優先株券ニハ其優先權ニ付キ種々ナル差異

アリ。或ハ利益配當ニ關スル優先權アリ、或ハ殘餘財産分配ニ關スル優先權アリ、或ハ利益配當及ビ殘餘財産分配ノ兩面ニ關スル優先權アリ。利益配當優先權中ニモ亦普通株ニ對スル優先權ノ程度範圍ニ差等アリ。優先株券ニハ其優先權ノ種類内容ヲ記載スルニ非ザレバ如何ナル優先權ナルヤ明瞭ナラザルガ故ニ特ニ之ヲ記載ス可キモノトセルナリ(商法第二一八條二項)。獨逸法ハ之ヲ定款記載事項トセリ(獨逸商法第一八五條)。

以上ヲ以テ株券ノ必要事項ヲ說了シタリ。既ニ上述ノ説明ニ於テ明ナルガ如ク必要事項中ニモ株券ニ一般的ニ必要ナルモノト特殊ナル場合ニ必要ナルモノトノ別アリ。前掲ノ一乃至六ハ一般必要事項ニシテ如何ナル種類ノ株券ニモ常ニ必要ナレドモ。七乃至九ハ總テノ株券ノ必要事項ニハ非ズ、各、特殊ナル場合ニノミ必要ナルモノ即チ特殊必要事項ナリ。是等各種ノ必要事項ハ其一ヲ缺ケバ株券ハ無効ニシテ有價證券トシテ效力ヲ生ズルコトヲ得ズ。株主ハ新ニ要件ヲ備ヘタル株券ノ交付ヲ求ムルカ又ハ後ニ其欠缺ヲ補充スルニ非ザレバ其效力ハ生ズ可カラズ。而シテ特殊必要事項ト雖ドモ前掲ノ事項ヲ缺クトキハ其株券ハ特殊ナル場合ノ株券トシテ無効ナリ。

株券ノ必要事項ノ外ニ任意事項ト稱ス可キモノアリ。任意事項ハ各會社ニ於テ任意ニ株券ニ追加シタル有效事項ニシテ其事項ヲ缺クモ株券ノ效力ニ影響ナキ事項ヲ謂フ。例ヘバ英國ニ於テ行ハルル定款ノ規定ヲ株券ニ記入スルコトハ我商法上、任意

事項ナリ。斯ノ如キ方法ハ定款ヲ等閑視スル惡弊ニ對シ頂門ノ一鍼トシテ我が國ニモ採用ス可キ良習タルコトナキカ。唯、後ニ定款ノ變更アリタル場合ニ株券ニ記載セル定款ノ規定ヲ訂正スルニ不便アル可キモ尙ホ有ルハ無キニ優ル可シ。

株券發行ノ年月日ハ通常、株券ニ必ズ記載セララルル事項ナリ。商法ハ之ヲ以テ株券ノ必要事項トセズ。之ヲ任意事項トシテ株券ニ記載スルハ固ヨリ妨ゲナシト雖ドモ。立法論トシテハ寧ロ之ヲ必要事項トスルヲ可トス(柳川氏商法論綱第十三版一八〇頁)。株券發行ノ年月日ガ設立又ハ増資ノ登記ヲ爲シタル年月日ヨリモ前ノ日附ナルトキハ株券ノ效力如何。其日附ノ日ノ株券發行ハ無効ナリト雖ドモ日附ノ記載ハ株券ノ必要事項ニ非ズ。故ニ若シ他ノ證據ニ依リ事實上、株券發行ノ日ガ登記以後ニ在リタルコト明ナルトキハ遡記シタル日附ハ直チニ株券ノ無効ヲ惹起スルモノト謂フ可カラズ。之ト同ジク、發行ノ日附ガ假令、設立又ハ増資ノ登記以後ナリトスルモ、事實、株券發行ノ日ガ登記以前ニ在ルトキハ其株券ハ無効ナリ。要スルニ株券發行ノ日附ハ直チニ株券ノ有效無効ト關係スル所ナシト雖ドモ其日附ガ登記以前ノ日附ナルトキハ動モスレバ違法發行ノ證據トナリ、反對ノ證據ヲ以テ之ヲ覆ヘサザル限り、其株券ノ無効ヲ惹起スルコトアル可シ。

其他、株券ノ任意事項ハ手形ノ記載事項ノ如キ法定ノ制限(商法第四三九條)ナキガ故ニ苟モ株式會社及ビ株券ノ本質ニ反

セズ、法令又ハ定款ノ强行規定ニ背カザル限り、如何ナル事項ヲ記載スルモ可ナリ(片山氏株式會社法論五七〇頁)。

株券ノ有效事項ノ外ニ、株券ノ無効事項ト稱ス可キモノアリ。予ハ之ヲ更ニ別チテ記載無効事項ト株券無効事項トノ二種トセントス。記載無効事項トハ其記載事項ハ何等ノ效力ヲ生ゼザルモ、爲メニ株券全體ノ無効ヲ惹起スルコトナキ事項ヲ謂フ。株券無効事項ハ或ル事項ノ記載アルガ爲メニ株券全部ノ無効ヲ惹起スル事項ヲ謂フ。是等ノ無効事項ハ大體ニ於テ次ノ如クナル可シ。

(1)法令ノ强行規定ニ反スル事項。

(2)定款ノ根本規定ニ背ク事項。

(3)公序良俗ニ反スル事項。

(4)株券ノ必要事項ヲ不明ナラシムル事項。

(5)株式會社ノ本質ニ反スル事項。

(6)株主ノ奪取不能權(unentziehbare Rechte)ヲ侵害スル事項。

是等ノ各事項中、如何ナル事項ガ記載無効事項ニ屬シ如何ナル事項ガ株券無効事項ニ屬スルヤハ各場合ニ付キ判定スル必要アリト雖ドモ。(一)定款ノ根本規定ニ反シ(二)株券ノ必要事項ヲ不明ナラシムル記載ハ概ネ株券無効事項ニ屬シ、其他ノ各項ハ多ク記載無効事項ニ屬スルモノト謂ヒテ可ナリ。

株券ノ記載事項ヲ大觀スレバ上述ノ發行當時ノ記載事項ノ外ニ、更ニ發行以後ノ記載事項アリ。是レ茲ニ説明セントスル株

券ノ發行ト直接ノ關係ナキガ故ニ説述ヲ略スト雖ドモ、例ヘバ第二回以後ノ株金拂込アル毎ニ之ヲ株券ニ記載スルガ如キ（商法第一四八條二項）、又次章ニ詳説スベキガ如ク、記名株式移轉ノ對抗要件ノ一トシテ取得者ノ氏名ヲ株券ニ記載スルコトヲ要スルガ如キ是レナリ。

尙獨逸商法ニ於テハ資本出資(Kapitaleinlage)ト共ニ附隨給付(Nebenleistung)トシテ金錢以外ノ回歸的(週期的)給付ノ義務(Verpflichtung zu wiederkehrenden, nicht in Geld bestehenden Leistungen)ヲ株主ニ課スルコトヲ認ム。此種ノ會社ヲ附隨給付株式會社(Nebenleistungsaktiengesellschaft)ト云フ。是レ甜菜糖會社(Rübenzucker-A. G.)ニ於テ原料タル甜菜ノ供給ヲ爲ス可キ株主ノ必要アリ、毎年回歸的(週期的)(wiederkehrend)ニ斯ノ如キ自然的給付(Naturalleistung)ヲ爲サシムルコトヲ特ニ認ムル必要ヨリ起レリ(HGB. § 212, *Ebert*, Die Nebenleistungsaktiengesellschaft, Leipzig 1904; *Fischer*, Das Sanierungsproblem, Leipzig 1911 S. I fg.; *Fischer* in *Iherings Jahrbücher* 63 S. 327; *Leist*, Untersuchungen zum inneren Vereinsrecht, Jena 1904; *Roth* in *LZ.* 1912 S. 266; *Eugen N. Wolff*, Die Nebenleistungsaktiengesellschaft, in der Festgabe für Wilke, Berlin 1900等參照)。株主ガ斯ノ如キ特別ナル附隨給付ヲ課セラルル場合ニハ株券ニ其義務竝ニ給付ノ範圍ヲ明記スルコトヲ要スルモノトス(獨逸商法第二一二條第一項第二段)。是レ亦獨逸ニ於テハ

株券ノ特殊ナル必要事項ナリ。我商法ニ於テハ未ダ斯ノ如キ規定ナシト雖ドモ製造業ノ發達ニ伴ヒ早晚、此種ノ規定ヲ必要トスルニ至ル可シ。

第六 株券ト株主名簿トノ記載ノ不一致。

上述ノ如ク、株券ニハ必要事項ト任意事項トヲ記載スル結果トシテ、其原簿タル株主名簿ノ記載ト共通ノ事項ニ付キ、一致ス可キハ理論上當然ノ事ナリ。蓋シ株券ハ後章ニ述ブル如ク其沿革ヨリ言フモ最初ハ株主名簿(Aktienbuch)アルニ過ギザリシガ、株主權ノ證明及ビ移轉ノ用ニ供スル爲メ株主名簿ヨリ謄寫シテ株主ニ交付シタルヨリ遂ニ有價證券ノ性質ヲ有スルニ至リタルモノニシテ、現今ニ於テモ株主名簿ハ實ハ株式原簿ニシテ株券ノ基本簿タリ。株主名簿ニ基キテ株券ハ發行セラルルモノナレバナリ。株主名簿ノ記載要件ハ商法第一七二條ノ規定スル所ニシテ、(一)株主ノ氏名住所。(二)各株主ノ株式ノ數及ビ株券ノ番號。(三)各株ニ付キ拂込ミタル株金額及ビ拂込ノ年月日。(四)各株式ノ取得ノ年月日。(五)無記名式ノ株券ヲ發行シタルトキハ其數、番號及ビ發行ノ年月日。是レナリ。之ヲ上述ノ株券ノ記載事項ト對照スルトキハ二者各、獨特ノ記載事項アリト雖ドモ又其間ニ共通ノ記載事項アリ。(一)株券ノ番號、(二)各株ニ付キ拂込ミタル株金額、(三)株主ノ氏名、住所ノ如キハ二者共通ノ記載事項ナリ。尙ホ株主名簿ニハ法定ノ記載要件ノ外、任意ニ他ノ事項ヲ記載スルモ違法ニ非ズト解スルヲ以テ其

任意事項ニモ亦共通ノ記載事項アリ得ベシ。

株券ノ記載事項ト株主名簿ノ記載事項ト共通事項ニ付キ全然一致スル場合ニハ何等ノ問題ヲ惹起セズ。然レドモ、二者ノ間ニ不一致ノ點アルトキハ株券ニハ如何ナル效力ヲ及ボス可キヤ。商業登記ト公告ト一致セザル場合ニ付テハ商法第一四條ニ特別規定アリト雖ドモ、株主名簿ト株券ト記載不一致ノ場合ニ付テハ何等ノ規定ナシ。即チ規定ナシト雖ドモ事ノ本末輕重ヲ較量スルトキハ株主名簿ハ本ニシテ株券ハ末ナリ。原簿ト異ナル株券ノ記載ハ原簿ニ基キテ之ヲ訂正ス可ク、然ラザレバ其株券ハ記載要件ニ關スル限り、無効ヲ惹起スルヲ免レザル可シ。然レドモ此理論ハ株主名簿ノ眞實ヲ前提トシテ初メテ正當ナリ。若シ株主名簿ノ記載ニ不眞正ノ點アルコト他ノ證據ニ依リ明ナランカ、固ヨリ株主名簿ヲ訂正シ併セテ株券ヲ訂正ス可キナリ。若シ株主名簿ノミガ不眞正ニシテ株券ノ記載ガ眞實ニ合スルトキハ株主名簿ノミヲ訂正シテ眞實ナラシム可キヤ論ナシ。要之、眞實ニ合スルヲ第一原則トシ、二者孰レガ眞實ナリヤト云ヘバ基本タル可キ株主名簿ガ株券ヨリモ一應眞實ナリト推定セラル可キモノトス。

第七 株券發行行爲ノ性質。

株券ノ發行ハ上述ノ如キ前提及ビ内容ノ下ニ會社ガ其株主ニ對シテ爲ス行爲ナレドモ其行爲ハ法律上如何ナル性質ヲ有スルヤ。法律行爲ナリヤ否ヤ。法律行爲ナリトセバ如何ナル種類ノ

行爲ナリヤ。契約ナリヤ單獨行爲ナリヤ合同行爲ナリヤハ考究ヲ要スル問題ナリ。手形ノ振出、裏書等ノ性質論ニ付テハ手形學說トシテ日獨手形法學者間ニ大論爭アリ學說頗ル紛糾ス（拙著手形法提要訂正三版一〇三乃至一二三頁參照）。又會社設立行爲ノ性質ニ付テモ從來議論ノ岐ルル所ナレドモ株券發行行爲ノ性質ニ付テハ、予寡聞ニシテ未ダ深く論究セラレタルヲ知ラズ。是レ會社設立行爲ノ法理的説明未ダ十分徹底セズ、又證券法理ノ統一的研究未ダ到ラザル結果ニ非ザルカ。

會社設立行爲ノ性質ニ付テハ青木松波兩博士ノ唱ヘラルル契約說アリ、岡野松本兩博士ノ主張セラルル單獨行爲說アリ。契約說中ニ組合契約說アリ、第三者ノ爲メニスル契約ナリトノ說アリ、一種特別ノ契約ナリトスル說アリ。此外ニ予ノ從來主張スル契約ト合同行爲トノ併合行爲說アリ。是等各種學說ノ論評ハ之ヲ他ノ機會ニ委シ、唯會社設立行爲ト株券發行行爲トノ關係如何ヲ考察スル資料トシテ茲ニ其要點ノミヲ摘記スルニ止ム。更ニ増資ノ場合ノ新株引受ニ依ル加入行爲ハ之ヲ一種ノ會社加入契約ト認ムル說ニ傾ケリ。

株券ノ發行行爲ハ會社設立行爲又ハ増資ト如何ナル關係ヲ有スルヤ。之ヲ會社設立行爲又ハ増資ノ一部ト觀ル可キヤ。或ハ之ニ隨伴スル他ノ行爲ト觀ル可キヤ。之ヲ設立行爲又ハ増資ノ一部ト觀ル可キモノトセバ設立行爲又ハ増資ト其性質ヲ異ニスル理由アル可カラズ。然レドモ予ノ解スル所ニ依レバ會社設立

行爲ハ會社ノ成立ニ因リテ終了シ、設立登記、株券ノ發行等ハ唯之ニ隨伴シテ其後ニ生ズル法律現象ニ過ギズ。若シ之ヲ設立行爲又ハ増資ノ一部ト觀ル可キモノトセバ登記ノ無効又ハ株券發行ノ無効等ハ會社ノ設立ヲ無効ナラシムルニ至ル可ケレバナリ。會社ノ設立ハ其成立ト共ニ終ヲ告ゲ、増資ハ新株全部引受ト共ニ成立スルコト 現今通説ノ認 ムル所ナリ(松本氏會社法講義四〇六頁、竹田氏京法一二卷四號三二頁、柳川氏商法論綱第十三版二一八頁、片山氏株式會社法論七六八頁、岡野氏會社法講義案二〇九頁)。増資ニ關スル 此引受確定説ニ對シテ 株主總會終結ノ時ニ成立スルト説ク學者 ナキニ非ズト 雖ドモ(青木氏會社法論五七六頁、松波氏日本會社法一四五一頁)、漸次設立ノ場合ノ規定(商法第一三九條)ヲ以テ直ニ増資ノ場合ヲ律スルコトヲ得ズ。故ニ予ハ此説ニ從フヲ得ズト 雖ドモ、假リニ此説ニ依ルモ株主總會ノ終結後ニ増資登記アリテ初メテ存ス可キ株券ノ發行行爲ガ増資ノ必要の内容ヲ成ス可キモノニ非ザルヤ明ナリ。要之、株券ノ發行行爲ハ會社ノ設立行爲又ハ増資ノ一部ヲ成ス行爲ニ非ズシテ全然別個ノ行爲ナリト信ズ。從テ株券發行行爲ノ性質論ハ會社設立行爲又ハ増資ノ性質論ト區別シテ論議ス可キモノナリ。故ニ例ヘバ會社設立行爲ガ契約又ハ契約ト合同行爲トノ併合行爲ナリトスルモ株券發行行爲ハ單獨行爲タルヲ得ベク、設立行爲ガ單獨行爲ニシテ株券發行行爲モ亦單獨行爲ナリト説クモ固ヨリ不論理ニ陷ルコトナシ。

予ハ株券發行行爲ヲ以テ 要式且ツ要因ノ單獨行爲 (formbedürftiges, kausales, einseitiges Geschäft) ニシテ契約ニ非ズト解セント欲ス。株券發行ノ場合ニハ二個以上ノ意思表示ノ合致ヲ必要トセズ、株主ガ株券ノ發行ヲ會社ニ請求シタル場合ニ於テモ會社ハ其申込ニ對スル承諾ノ意思ヲ表示スル爲メニ株券ヲ發行スルニ非ズ、唯、發行行爲ノ前ニ株主ノ請求アリタルニ過ギズ。況ンヤ株主ノ請求ヲ俟タズシテ會社ガ株券ヲ發行スル場合ニ於テヲヤ。株券發行ノ義務ハ既ニ會社ノ設立又ハ増資ノ結果トシテ會社ノ負擔スル所ニシテ更ニ會社ト株主トノ間ニ特ニ契約ヲ締結スル必要ナシ。而シテ設立行爲又ハ増資ガ有效ナルコトヲ前提トシテ初メテ株券發行行爲ハ有效ナルガ故ニ、株券ノ發行行爲ハ要因行爲 (kausales Geschäft) ナリ。然レドモ株券發行行爲ガ意思表示ヲ要素トシ法律的效果ヲ欲スルモノニシテ一個ノ法律行爲ナルコトハ絮説スルコトヲ要セズ。故ニ法律行爲ノ一般原則ハ此行爲ニ適用アリ。既ニ株券發行行爲ガ契約ニ非ズ、又合同行爲 (Gesamtakt) ノ證跡ナク、而シテ法律行爲ノ一種ナリトセバ其單獨行爲ナルコトハ當然ノ歸結ナリト謂フ可シ。而シテ此單獨行爲ハ株主ニ對シテ爲ス可キモノニシテ株主ガ株券ヲ受領スルコトヲ要スルガ故ニ相手方アル意思表示 (empfangsbedürftige Willenserklärung) ヨリ成ル。加之株券ノ發行行爲ガ要式行爲 (Formalakt) タルコトハ一定ノ方式ヲ備ヘタル株券ヲ作成シ之ヲ株主ニ交付スコトヲ要スルニ由リテ明ナリ。

第八 株券發行ノ效力。

株券が發行セラレタルトキハ會社ト株主トノ間ニ如何ナル法律的效果ヲ生ズルヤ。大體ヨリ言ヘバ株券ノ有價證券トシテノ作用ハ各國ノ會社法及ビ商慣習ニ依リ自ラ異ナル可キモノニシテ我國ニ於テハ株券ガ株主權ノ行使ニ必要ナル程度ハ極メテ微弱ニシテ株式ヲ他人ニ讓渡セザル間ハ株券ハ株主權ノ行使ト殆ンド沒交渉ナリ。是レ我國取引ノ慣習上、株券ヨリモ寧ロ届出デタル印章ヲ以テ當事者ノ資格證明ノ用ニ供シ、法律モ亦株主權ノ行使ニ株券ノ呈示ヲ必要トセザルガ爲メナリ。獨逸新商法ニ於テモ株式ノ移轉ノ際ニ株券ノ提出 (Vorlegung der Aktie) ヲ要スル規定アレドモ株主權ノ行使ノ際ニ一般ニ株券ヲ呈示ス可キ旨ノ規定ナシ (獨商法第二二三條)。而シテ株主權ハ會社ノ成立又ハ増資ノ確定ト同時ニ成立スルモノニシテ株券ノ發行ニ因リテ初メテ生ズルモノニ非ズ。株式ヲ他人ニ移轉シタル場合ニ初メテ對抗要件トシテ株券ノ提出、名義書換ヲ必要トスルニ過ギズ。之ヲ要スルニ、株券ハ之ヲ發行シタルノミニテハ株主權ノ發生及ビ行使ニ付キ何等特別ナル效力ヲ生ズルコトナシ。其移轉ノ場合ニ對抗要件トシテ其必要アリ。然レドモ是レ亦廣義ニ於ケル株主權ノ行使ニシテ、承繼的取得者ガ株主權ヲ行使スルニハ自己ノ名義ニ書換ヘラレタル株券ヲ必要トスル理ナリ。而シテ株主權ノ移轉ハ設立又ハ増資ノ登記以後ニ於テハ株券發行ノ當初ヨリ爲シ得ベキガ故ニ株券ノ發行ト同時ニ株式移轉ニ

必要ナル株券ヲ取得シ、株主ニ取リテハ有價證券タル株券ノ原始的取得ノ效果ヲ生ズ可キナリ。株主ガ記名株券ニ白紙委任狀ヲ添附シタル場合、及ビ無記名株券ノ場合ニハ此效果ハ其移轉ノ容易ナルガ爲メニ一層顯著ナリ。 (以下次卷)